

**Решение о нарушении
антимонопольного законодательства
по делу № 03-47/25**

01 июня 2010 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 18 мая 2010г.
Полный текст решения изготовлен 01 июня 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства

В составе:

председатель Комиссии – и.о. руководителя управления, Зубарев В.В.;
Куканова О.А. – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;
Мингазов Р.Ш. - специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;
Садовина О.А. - специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;
Пегашева В.С. - специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;

рассмотрев дело № 03-47/25 в отношении ООО «М» в лице филиала ООО «М» «КТС» по признакам нарушения части 1 статьи 10, пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением, имеющего своим результатом ущемление интересов потребителей (граждан) тепловой энергии, а также в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

в присутствии лиц, участвующих в деле:

Заявитель:

Горномарийская межрайонная прокуратура – не явились, извещены надлежащим образом.

-

Ответчик:

ООО «М» - юрисконсульт, Белякова Юлия Александровна по доверенности от 07.05.2010г. № 16.

Заинтересованные лица:

ООО «У» - юрисконсульт, Проворов Александр Алексеевич по доверенности № 01 от 01.07.2008г.

Администрация муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» - не явились, извещены надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий

Эл поступило заявление Горномарийской межрайонной прокуратуры от 25 марта 2010г. № 75ж-2010 (вх. № 20-кл от 01 марта 2010г.) с жалобой граждан города Козьмодемьянска о несогласии с произведенной управляющей организацией корректировкой размера платы за отопление за 2008- 2009гг.

В данных обращениях граждане г. Козьмодемьянска выражают несогласие с произведенной корректировкой размера платы за отопление за 2008 – 2009гг., ставят под сомнение правильность применения ресурсобнажающей организацией Методики определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утв. Приказом Госстроя России от 06.05.2000 № 105 для определения размера платы за отопление в домах, где отсутствуют общедомовые (коллективные приборы учета).

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев все имеющиеся материалы дела, письменные и устные пояснения сторон, представленные доказательства и возражения лиц, участвующих в деле, установила следующие обстоятельства.

ООО «М» зарегистрировано в качестве юридического лица 9 ноября 2007г., что подтверждается соответствующим свидетельством.

Согласно уставу ООО «М», утв. протоколом общего собрания учредителей № 11 от 04.09.2009г. указанное общество имеет филиалы (пункт 1.13), в частности филиал ООО «М» «КТС».

Филиал действует на основании Положения о филиале ООО «М» «КТС», утв. протоколом от 20.11.2007г. № 2.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 07.12.2008г. основным видом деятельности ООО «М» является производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии), код ОКВЭД 40.30.

Антимонопольным органом установлено, что в период с 01.01.2009 по 31.12.2009 ООО «М» в лице своего филиала в г. Козьмодемьянске осуществляло подачу тепловой энергии в жилые дома в городе Козьмодемьянске, которые находились в управлении ООО «У».

Как следует из письменных пояснений ООО «М» «КТС» от 26 апреля 2010г. № 605 01.01.2009г. между ООО «У», ООО «М» и Администрацией муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» заключен Договор № 100/09- ЖГ на отпуск, потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий.

Пункт 5.1. договора согласован сторонами в следующей редакции: «В соответствии с Жилищным кодексом РФ и Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя» объем тепловой энергии, потребленный за расчетный период определяется по показаниям приборов узла учета тепловой энергии. В случае отсутствия приборов учета тепловой энергии, а также при выходе их из строя или по истечении срока госповерки приборов узла учета теплоэнергии, отпуск теплоэнергии определяется расчетным путем в соответствии с «Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения». Указанная методика применяется до момента пересмотра «Администрацией» нормативов потребления и «Положения о порядке возмещения разницы в тарифах на тепловую энергию и услуги предприятия жилищно-коммунального хозяйства», утвержденного Постановлением мэра города Козьмодемьянска от 03 ноября 2006 г. № 620. В дальнейшем расчеты потребления тепловой энергии и теплоносителя будут производиться в соответствии с постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», № 306 «Об утверждении правил

установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг».

В обоснование правомерности применения Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» ООО «М» в лице филиала «КТС» ссылаются на следующие обстоятельства.

В силу ст. 421 Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора (пункт 1), условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пункт 4).

По пункту 1 ст. 541 Гражданского кодекса РФ количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Правовой акт, в котором было бы указано, какая Методика или расчет должны применяться в случае отсутствия приборов учета, отсутствует.

По мнению, ООО «М» в лице филиала «КТС» следует, что расчет размера платы, предусмотренный Правилами предоставления коммунальных услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006г. № 307, не может применяться для начисления платы за тепловую энергию, так как Правила предоставления коммунальных услуг гражданам регулируют отношения между исполнителями коммунальных услуг (ООО «У») и потребителями коммунальных услуг (гражданами) и не регулируют отношения между Ресурсоснабжающими организациями (филиал «КТС») и Исполнителями коммунальных услуг (ООО «У»).

Таким образом, ответчик полагает, что включение в договор условия о возможности применения «Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», с согласия сторон, не противоречит законодательству Российской Федерации.

Кроме того, исходя из письменных пояснений ООО «М» «КТС» от 26 апреля 2010г. № 605 также следует, что в 2010г. «Методика определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004» в целях начисления платы за отпущенную тепловую энергию в многоквартирных домах г. Козьмодемьянска (при отсутствии общедомовых приборов учета) не применяется.

С 01.01.2010г. начисление платы за тепловую энергию гражданам производятся непосредственно филиалом ООО «М» «КТС» согласно Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 307 от 23.05.2006г.

При отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги определяется в порядке, предусмотренном пунктом 19 Правил.

Расчеты с гражданами осуществляются по тарифу, установленному Приказом Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл № 20 от 24.11.2009г. «О тарифах на тепловую энергию и горячую воду, реализуемые ООО «М» на 2010г.».

Тариф на тепловую энергию на 2010год, реализуемую ООО «М», по филиалу «КТС» составляет 1006,60 рублей (без НДС) по муниципальному образованию «Городской округ «Город Козьмодемьянск» и 2458,80 рублей (без НДС) по Горномарийскому муниципальному району.

Для расчета с гражданами за отопление применяются нормативы, утвержденные Постановлением мэра г. Козьмодемьянска от 08.12.2008г. № 649.

С 01 марта 2010г. для расчета с гражданами, временно на 2010г., применяются нормативы установленные Постановлением администрации Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 18 марта 2010г. № 109.

Разница между нормативами на отопление жилых помещений, утвержденными постановлением мэра г. Козьмодемьянска от 08.12.2008г. № 649, и нормативами, утвержденными Постановлением администрации Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 18 марта 2010г. № 109, возмещается за счет средств бюджета муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск».

Расчет с гражданами за подогрев воды производится в соответствии с распоряжением Администрации Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 28.01.2010г. № 11р «О порядке начисления платы за горячее водоснабжение.

Договоры на отопление и горячее водоснабжение с 01.01.2010г. заключаются непосредственно с гражданами.

Размер возмещения разницы в тарифах из бюджета муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» за 2009 год составил 14 916 577 рублей 32 коп. Задолженность бюджета отсутствует.

Кроме того, представитель ООО «М» на заседании Комиссии пояснил, что применение методики не предусмотрено каким-либо нормативно-правовым актом, а предусмотрено договором.

По мнению ответчика, ООО «М» как ресурсоснабжающая организация не могла определять количество (а, следовательно, и стоимость) поставляемой тепловой энергии по Постановлению № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», так как ООО «М» в лице своего филиала «Козьмодемьянские тепловые сети» не является исполнителем коммунальных услуг. Кроме того, ООО «М» не обладало всеми данными, необходимыми для применения Постановления № 307 «О предоставлении коммунальных услуг гражданам» (кв.м, количество зарегистрированных граждан).

Кроме того, из пояснений представителя ООО «М», а также представленных в материалы дела документов следует, что за январь 2009г. ООО «М» выставяло управляющей организации счета за поставленную тепловую энергию по тарифам, утвержденным органом местного самоуправления для населения. С февраля 2009г. ООО «М» выставяло счета по экономически обоснованным тарифам, утвержденным РСТ по Республике Марий Эл согласно дополнительному соглашению от 01 февраля 2009г. к договору № 100/09-ЖГ на отпуск, потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий. Разница между уровнем оплаты населением и стоимостью услуги по экономически обоснованному тарифу, утвержденному РСТ по Республике Марий Эл, на основании трехсторонних соглашений о переводе долга возмещалась из бюджета муниципального образования «Городского округа «Город Козьмодемьянск».

Также представитель ООО «М» пояснил, что с 01 января 2010г. между ООО «М» и управляющей организацией оформлен договор о взаимодействии, согласно которому управляющая организация поручила ресурсоснабжающей организации производить начисление, предъявлять счета, а также собирать денежные средства с населения. С 01.01.2010г. определение стоимости оплаты за отопление для граждан происходит по Постановлению № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам».

Из письменных пояснений заинтересованного лица по делу, ООО «У» от 13.05.2010г. № 406 следует, что управляющей организацией как исполнителем коммунальных услуг размер платы за отопление и горячее водоснабжение гражданам в 2009г. определялся в соответствии с Постановлением мэра города

Козьмодемьянска от 28 ноября 2008г. № 640 «Об утверждении нормативов потребления и тарифов на отопление и горячее водоснабжение для населения» (с изменениями и дополнениями в редакции от 08.12.2008г. № 649, а также от 31.12.2008г. № 706).

В соответствии с вышеуказанным Постановлением был установлен уровень оплаты населением за тепловую энергию, реализуемую ООО «М» в размере 80% от тарифов, установленных для поставщиков тепловой энергии.

Возмещение разницы в тарифах на потребленную тепловую энергию населением на нужды отопления и горячего водоснабжения производилось за счет средств бюджета муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск».

Для расчета с населением за отопление и горячее водоснабжение были установлены тарифы для горячего водоснабжения 33 руб. 57 коп. за один кубический метр воды без НДС, 39 руб. 61 коп. за один кубический метр воды с НДС. За отопление 676 руб. 80 коп. за 1 Гкал без НДС и 798 руб. 62 коп. за 1 Гкал с НДС.

08 декабря 2008г. Постановлением мэра города Козьмодемьянска № 649 внесены изменения и дополнения в Постановление от 28 ноября 2008г. № 640, которыми установлены нормативы потребления и тарифы на отопление и горячее водоснабжение для населения. Так, установлены по каждому многоквартирному дому нормативы на отопление жилых помещений на 1 кв.м. общей площади жилых помещений, Гкал в месяц отопительного периода. После этого Постановлениями мэра города Козьмодемьянска от 31 декабря 2008г. № 706 и от 14 апреля 2009г. № 173 в данные нормативы вносились поправки.

Начисление гражданам платы за отопление производилось только на занимаемое ими жилое помещение, то есть норматив потребления количества тепла за 1 кв. м. умножался на количество метров занимаемой площади квартиры и умножался на тариф, утвержденный для населения за 1 Гкал потребленного тепла.

При начислении платы расходы на отопление нежилой части многоквартирного дома (подъезды, подвалы) не производилось.

В дальнейшем в соответствии с требованиями ст. 19 и подпункта 2 пункта 1 и ст. 21 п/п 2 п.2 приложения № 2 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утв. Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 гражданам по состоянию на 31.12.2009г. была произведена корректировка платы за отопление. При этом учитывался факт потребления тепла определенный расчетным методом энергоснабжающей организацией (КТС), где не имеется приборов учета тепла и исходя их показаний общедомовых приборов учета, где они имеются.

Начиная с 01.01.2010г. все функции по обеспечению населения, проживающего в многоквартирных домах, где имеется централизованное теплоснабжение переданы филиалу ООО «М» «КТС», ООО «У» начисление платы за горячее водоснабжение и отопление в настоящее время не осуществляет.

Представитель ООО «У» на заседании Комиссии также пояснил, что корректировка размера платы за отопление и горячее водоснабжение возникла из-за разного подхода к определению ресурсоснабжающей организацией и управляющей компанией количества поставляемой тепловой энергии: управляющая организация руководствовалась нормативами потребления, установленными для населения органом местного самоуправления, а ресурсоснабжающая организация определяла количество поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми (коллективными приборами учета) согласно Методике определения потребности в

топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г.

Кроме того, представитель ООО «У» на заседании Комиссии пояснил, что определение количества поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми приборами учета, согласно вышеназванной Методике нарушает права управляющей организации, так как согласно пункту 8 Постановления Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» 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.

Согласно письменным пояснениям заинтересованного лица, Администрации МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 12 мая 2010г. № 847 следует, что разница между тарифами, установленными для населения (руб. за 1 Гкал) возмещалась за счет средств бюджета муниципального образования. С 01 января 2010г. оформление отношений по обеспечению теплом и горячей водой между потребителями (гражданами) и ресурсоснабжающими организациями (в домах, где отсутствуют общедомовые приборы учета) происходит в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам».

Возмещение разницы в тарифах осуществляется на основании Приложения «О порядке предоставления субсидий для возмещения разницы в тарифах на услуги, оказываемые населению предприятиями жилищно-коммунального хозяйства», являющегося Приложением № 1 к Постановлению Администрации МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 15 июля 2009г. № 350 «О положениях о порядке предоставления субсидий».

Согласно пункту 1 данного положения возмещение разницы в тарифах на тепловую энергию, отпущенную населению на нужды отопления и горячего водоснабжения, осуществляется на основании договора на возмещение разницы в тарифах, заключенного между администрацией муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» (далее - администрация) и предприятиями - поставщиками тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 2 данного нормативно-правового акта сумма возмещения разницы в тарифах на тепловую энергию рассчитывается как разность между тарифами, утвержденными Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл для поставщиков тепловой энергии, и тарифами, утвержденными постановлениями администрации муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» для населения на отопление и горячее водоснабжение, умноженная на объем отпущенной тепловой энергии на нужды отопления жилого фонда и горячего водоснабжения населения (Гкал). Указанное условие обозначено также в пункте 1.3 Договора № 100/09 – ЖГ от 01 января 2009г. на отпуск потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий.

Комиссией Марийского УФАС России из представленных Горномарийской межрайонной прокуратурой материалов установлено, что ООО «У» осуществляет обслуживание многоквартирных домов (в том числе тех, в которых отсутствуют общедомовые (коллективные) приборы учета, а именно дома, расположенные по

следующим адресам: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1, г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а.

Из представленных сторонами документов установлено, а также не оспаривается лицами, участвующими в деле, что при определении количества поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми (коллективными) приборами учета: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; г. Козьмодемьянск, ул. Промышленная, д. 50; г. Козьмодемьянск, 2 микрорайон, д. 1; г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а, ООО «М» в лице филиала «КТС» руководствуется не нормативами потребления, которые установлены органом местного самоуправления, а Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г. (далее - Методика).

Указанные обстоятельства подтверждаются письменными объяснениями ООО «М», расчетом реализации тепловой энергии за 1 квартал 2009г., выставляемыми счетами фактурами, товарными накладными, письменными пояснениями лиц, участвующих в деле.

Согласно позиции ООО «М» Правила предоставления коммунальных услуг гражданам регулируют отношения между исполнителями коммунальных услуг (ООО «У») и потребителями коммунальных услуг (гражданами) и не регулируют отношения между Ресурсоснабжающими организациями и исполнителями коммунальных услуг

Согласно договору № 100/09 – ЖГ от 01 января 2009г. предметом настоящего договора является подача тепловой энергии в виде горячей воды «Энергоснабжающей организацией» «Абоненту» (исполнителю коммунальных услуг) с целью ее использования для нужд отопления и горячего водоснабжения в интересах населения, проживающего в многоквартирных домах, в том числе внутриквартирного потребления и отопления мест общего пользования, оплата «Абонентом» потребленной тепловой энергии на условиях настоящего договора, а также возмещение за счет бюджета Муниципального образования «Городской округ Город Козьмодемьянск» разницы между тарифами на услуги теплоснабжения, установленными Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл для «Энергоснабжающей организации» и тарифами, установленными для населения Постановлениями мэра города Козьмодемьянска.

Согласно пункта 5.1. Договора начисление за отпущенную тепловую энергию производилось по показаниям приборов учета тепловой энергии, а в домах, в которых приборы учета отсутствуют – расчетным методом по «Методике определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения».

Из письменных пояснений ООО «М» следует, что ресурсоснабжающая организация начисление за отпущенную тепловую энергию в домах, где отсутствуют приборы учета, осуществляет по «Методике определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г.

Указанная методика, как следует из договора, применяется до момента пересмотра Администрацией нормативов потребления и Положения о порядке возмещения разницы в тарифах на тепловую энергию и услуги предприятий

жилищно-коммунального хозяйства, утв. Постановлением мэра города Козьмодемьянска от 03 ноября 2006г. № 620. В дальнейшем расчеты потребления тепловой энергии и теплоносителя будут производиться в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», № 306 «Об утверждении правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг».

Согласно пункту 5.2 Договора в редакции дополнительного соглашения от 01 февраля 2009г. следует, что энергоснабжающая организация предъявляет Абоненту счет – фактуру и акт выполненных работ за потребленную тепловую энергию по экономически обоснованному тарифу, установленному РСТ РМЭ, а разницу между уровнем оплаты населением и стоимостью услуги по экономически обоснованному тарифу засчитывает в уменьшение задолженности «Абонента». Указанная разница рассчитывается в соответствии с Порядком возмещения разницы в тарифах, установленным органом местного самоуправления.

Из представленных Администрацией г. Козьмодемьянска документов (копии счетов-фактур на возмещение разницы в тарифах, направляемые ежемесячно в Администрацию МО «Город Козьмодемьянск» за период действия договора № 100/09-ЖГ от 01.01.2009г., копии актов приема-передачи тепловой энергии, копии справки-расчеты разницы в тарифах на тепловую энергию, горячее водоснабжение, копии платежных поручений на возмещение разницы в тарифах) следует, что из муниципального бюджета ресурсоснабжающей организации (ООО «М») возмещалась разница в виде денежной суммы, определяемой как произведение фактического объема поставленной тепловой энергии по договору на величину, равную разнице между тарифом, утвержденным региональной энергетической комиссией (экономически обоснованный тариф, утвержденный Республиканской службой по тарифам по Республике Марий Эл) и тарифом, утвержденным органом местного самоуправления для населения.

Размер возмещения разницы в тарифах из бюджета муниципального образования «Городской округ «Город Козьмодемьянск» за 2009год составил 14 916 577 рублей 32 коп. Согласно письменным пояснениям ООО «М» задолженность бюджета перед ресурсоснабжающей организацией отсутствует.

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу, что возмещение из бюджета муниципального образования денежных средств на услуги теплоснабжения, предназначенного для населения, с одной стороны, направлено на получение ресурсоснабжающей организацией платы за поставленную тепловую энергию по экономически обоснованному тарифу, утвержденному РСТ по Республике Марий Эл, а, с другой стороны, обеспечивает возможность оплаты населением услуги отопления по тарифам, утвержденным органом местного самоуправления.

Администрация МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» согласно имеющимся в материалах дела документам (копии счетов-фактур на возмещение разницы в тарифах, справки-расчеты разницы в тарифах на тепловую энергию, горячее водоснабжение населению, платежные поручения на возмещение разницы в тарифах) возмещает за счет средств бюджета муниципального образования разницу между тарифами, установленными для населения органом местного самоуправления и экономически обоснованным тарифом для поставщиков тепловой энергии, установленными Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл.

Таким образом, Администрация МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» компенсирует разницу в тарифах, а не разницу в стоимости отпущенной тепловой энергии, определяемой по нормативам потребления и

согласно Методике.

Следовательно, разница в стоимости отпущенной тепловой энергии, определяемой по нормативам потребления, установленными органами местного самоуправления и определяемой согласно Методике подлежит оплате непосредственно гражданами в виде корректировке платы за отопление.

Тем самым, из бюджета МО «Город Козьмодемьянск» возмещается разница в тарифах без учета разницы объема тепловой энергии, поставляемой в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми приборами учета, определяемой по Методике и определяемой согласно нормативам потребления, установленным для населения.

Из письменных пояснений ООО «У», а также представленных документов (счета за оплату коммунальных услуг) следует, что управляющая компания осуществляла сбор денежных средств с граждан, проживающих в домах, не оборудованных общедомовыми приборами учета, исходя из нормативов потребления, установленных органом местного самоуправления и исходя из тарифа на отопление в размере 787 рублей 58 коп. на основании Постановления мэра г. Козьмодемьянска от 28 ноября 2008г. № 640 с изменениями от 08.12.2008г. № 649, а также 23.01.2009г. № 25

Антимонопольным органом согласно представленным Горномарийской межрайонной прокуратурой документов установлено, что по домам, не оборудованным общедомовыми приборами учета, а именно: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1, г. Козьмодемьянск образовалась разница между предъявленной Козьмодемьянскими ТС суммой отпущенной населению тепловой энергии по Методике и суммой, начисленной ООО «У» по нормативам, установленным органом местного самоуправления.

Указанная разница представляет собой корректировку, которая и была распределена между гражданами пропорционально занимаемой площади жилых помещений в многоквартирном доме.

Из ответа Администрации МО Городского округа «Город Козьмодемьянск» от 19.02.2010г. № 298 следует, что только 56, 275 % корректировки принято к возмещению из бюджета муниципального образования. Тем самым, остальная часть корректировки была начислена управляющей организацией как исполнителем коммунальных услуг гражданам.

Марийское УФАС России полагает доводы ООО «М» в части возможности применения Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г., не обоснованными по следующим основаниям.

Согласно статье 2 Федерального закона от 14.04.1995 N 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» предметом регулирования данного Закона являются правоотношения, возникающие при установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями.

Действующим законодательством для граждан установлен порядок определения размера платы за коммунальные услуги, а также порядок и периодичность корректировки размера данной платы.

Правоотношения, возникающие в сфере установления тарифов на коммунальные услуги, к которым, согласно пункту 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации, кроме прочих, отнесены горячее водоснабжение и отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии

печного отопления), в соответствии с пунктами 10, 11 части 1 статьи 4 названного Кодекса являются предметом регулирования жилищного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 настоящего Кодекса, рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления, по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления в порядке, установленном федеральным законом.

На основании статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (статья 544 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В многоквартирных домах, расположенных по следующим адресам: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; ул. Промышленная, д. 50; 2 микрорайон, д. 1 отсутствуют общедомовые приборы учета.

Следовательно, объем потребленной тепловой энергии подлежит определению в силу статьи 157 ЖК РФ по нормативам потребления, установленным органом местного самоуправления.

К правоотношениям, в которых ООО «У» приобретает у энергоснабжающей организации коммунальный ресурс не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам-потребителям коммунальной услуги, подлежат применению положения Жилищного кодекса Российской Федерации и Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила), в связи с чем вопрос о методе определения количества потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг.

ООО «У» не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов граждан, проживающих в соответствующих в домах.

Таким образом, соответствующие обязательства ООО «Управляющая компания» перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами многоквартирного дома.. В связи с чем, при реализации услуг по теплоснабжению по регулируемым ценам (тарифам) ООО «Управляющая компания» должна оплачивать соответствующие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Пунктом 8 Правил N 307 предусмотрено, что 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 данным Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Указанная позиция обозначена в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 09.06.2009 № 525/09 по делу № А31-333/2008-8.

Вопрос о методе определения количества потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, которые, в свою очередь, учитываются согласно приложению № 2 к Правилам N 307 при расчете размера платы за коммунальные услуги.

То есть, при отсутствии приборов учета потребленной энергии количество поданного тепла потребителю определяется расчетным путем с применением утвержденных органом местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, оказываемых населению.

Тем самым, при отсутствии приборов учета определение количества потребленной тепловой энергии, приобретаемой предприятием (управляющей организацией) для оказания коммунальных услуг по теплоснабжению, расчетным методом без учета норматива потребления коммунальных услуг для граждан противоречит положениям статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации и Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила N 307).

Следовательно, расчет, произведенный ООО «М» в силу Методики, а не по нормативам потребления тепловой энергии, установленным органом местного самоуправления противоречит Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утв. Постановлением № 307.

В силу абзаца второго пункта 15 Правил N 307 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.

Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006 года № 307 (далее - Правила), установлен порядок расчета размера платы за коммунальные услуги (в том числе, пункт 19), в соответствии с которым размер платы за коммунальные ресурсы периодически корректируется исполнителем.

Согласно подпункту «а» пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 предусмотрено, что при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за отопление в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 приложения № 2 к Правилам определяется исходя из нормативов потребления тепловой энергии на отопление.

При этом, один раз в год исполнитель производит корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 приложения N 2 к Правилам исходя из размера платы за потребленную в многоквартирном доме (жилом доме) тепловую энергию, определенную ресурсоснабжающей организацией расчетным путем в порядке, установленном законодательством Российской Федерации (руб.).

При этом потребитель доплачивает или ему возвращается стоимость разности количества потребленной в многоквартирном доме в течение года тепловой энергии, приходящейся на жилое помещение, и общего размера платы за отопление за прошедший год по нормативам потребления тепловой энергии.

Марийским УФАС России на основании имеющихся в материалах дела документов установлено, что появление корректировки платы у населения стало возможным вследствие определения ресурсоснабжающей организацией платы за потребленную тепловую энергию при отсутствии общедомовых приборов учета исходя из Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г.

Антимонопольный орган на основании изученных в ходе рассмотрения дела документов приходит к выводу, что ООО «Марийкоммунэнерго» в лице филиала «КТС» необоснованно определило порядок расчета размера платы за отопление исходя из Методики.

Согласно пункту 1.2 Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г. следует, что настоящая Методика **не может применяться для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии (теплоносителей).**

По смыслу пункта 1.1 данной Методики следует, что она разработана для использования при прогнозировании и планировании потребности в топливе, электрической энергии и воде теплоснабжающими организациями жилищно-коммунального комплекса, органами управления жилищно-коммунальным хозяйством.

Методика используется также для обоснования потребности теплоснабжающих организаций в финансовых средствах при рассмотрении тарифов (цен) на тепловую энергию, ее передачу и распределение.

Кроме того, указанный вывод также следует из Информационного письма Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 12 января 2004 г. № ЕЯ-137, согласно которому данная методика может найти применение в практической деятельности РЭК для обоснования объемов производства и передачи тепловой энергии коммунальных теплоэнергетических предприятий на планируемый (прогнозируемый) период и связанного с ним определения потребности в топливе, размера его запасов, плановых расходов по периодам, а также для определения потребности в электрической энергии и воде.

Данные о необходимом количестве топлива, электроэнергии, воды являются компонентами расчета плановых затрат на производство и передачу тепловой энергии и теплоносителей при подготовке предложений по размерам тарифов (цен) на тепловую энергию.

Согласно данному письму Федеральная энергетическая комиссия Российской Федерации рекомендовала регулирующим органам субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления применение указанной Методики при рассмотрении материалов, обосновывающих расчеты регулируемых цен (тарифов) на тепловую энергию на потребительском (розничном) рынке.

Тем самым, вышеуказанная Методика не может применяться для определения количества поставляемой тепловой энергии в целях оказания коммунальных услуг гражданам, проживающим в многоквартирных домах, не оборудованных

общедомовыми приборами учета.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Закона N 135-ФЗ 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 частности, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: хозяйствующий субъект, его доминирующее положение на соответствующем товарном рынке и совершение им действия (бездействия), которое характеризуется как злоупотребление доминирующим положением.

Услуги по передаче тепловой энергии, оказываемые ООО «М» в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» являются естественно-монопольным видом деятельности, что означает признание такого лица в качестве субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в силу части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, антимонопольным органом установлено и подтверждается материалами дела, что ООО «Марийкоммунэнерго» в лице филиала «КТС» является теплоснабжающей организацией, осуществляет поставку тепловой энергии и теплоносителя для граждан, проживающих в многоквартирных домах, в том числе в тех, которые не оборудованные общедомовыми (коллективными приборами учета) и в границах присоединенной сети занимает доминирующее положение на рынке передачи тепловой энергии и поставки тепловой энергии гражданам.

Комиссия антимонопольного органа на основе всестороннего полного и объективного рассмотрения дела установила в действиях ООО «М» в лице филиала «КТС», выразившихся в расчете размера платы за поставляемую тепловую энергию в виде горячей воды исполнителю коммунальных услуг в целях исполнения последним своих обязательств перед гражданами с применением Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г., факт нарушения части 1 статьи 10, пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, которое привело к ущемлению интересов граждан, проживающих в многоквартирных домах, не оборудованных общедомовыми приборами учета.

В данном случае неправильным определением количества отпущенной тепловой энергии, а, следовательно, неверным определением стоимости тепловой энергии нарушаются и ущемляются права как исполнителя коммунальных услуг (ООО «У»), поскольку граждане могут в установленном порядке обратиться в суд за взысканием излишне уплаченных денежных средств, так и непосредственно граждан, проживающих в многоквартирных домах необорудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; г. Козьмодемьянск, ул. Промышленная, д. 50; г. Козьмодемьянск, 2 микрорайон, д. 1; г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул.

Юбилейная, д. 3а, для которых была выставлена в результате неправомерных действий ООО «М» управляющей организацией корректировка размера платы за отопление.

Тем самым, учитывая вышеизложенное, антимонопольный орган приходит к выводу, что применение Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г. при определении количества поставляемой тепловой энергии в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми (коллективными) приборами учета является неправомерным, так как противоречит Постановлению Правительства РФ от 23 мая 2006г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», а также Постановлению Правительства РФ № 306 «Об утверждении правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг», что является нарушением также порядка ценообразования.

В соответствии с пп. 5 части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Марийского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «М» в лице филиала «КТС» факт нарушения части 1 статьи 10 (пункт 10 части 1 статьи 10) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в злоупотреблении доминирующим положением при определении размера платы за поставляемую исполнителю коммунальных услуг тепловую энергию виде горячей воды в целях исполнения последним своих обязательств перед гражданами в части применения в целях определения количества поставляемой тепловой энергии Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г., результатом чего явилось ущемление интересов исполнителя коммунальных услуг, ООО «Управляющая компания», а также ущемление интересов граждан, проживающих в многоквартирных домах, не оборудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета: г. Козьмодемьянск, 3 микрорайон, д. 22; г. Козьмодемьянск, ул. Промышленная, д. 50; г. Козьмодемьянск, 2 микрорайон, д. 1; г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 9; г. Козьмодемьянск, ул. Юбилейная, д. 3а.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с неприменением с 01.01.2010г. для определения количества поставляемой тепловой энергии Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения»

МДК 4-05.2004», утв. зам. Госстроя России 12.08.2003г.

3. Передать материалы дела уполномоченному специалисту Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьёй 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Рекомендовать заявителю - Горномарийской межрайонной прокуратуре на основании настоящего решения Комиссии Марийского УФАС России в пределах полномочий, предоставленных Федеральным законом «О прокуратуре РФ» от 17.01.1992 № 2202-1, выдать ООО «У» соответствующее предписание об аннулировании корректировки платы за отопление, произведенной за период действия договора энергоснабжения № 100/09 – ЖГ от 01 января 2009г. на отпуск потребление тепловой энергии в виде горячей воды и предоставление субсидий либо обратиться в интересах граждан в суд с соответствующим иском заявлением в защиту нарушенных прав граждан, проживающих в многоквартирных домах г. Козьмодемьянска, не оборудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Резолютивная часть решения объявлена 18 мая 2010 г. Полный текст решения изготовлен 01 июня 2010 г., что в соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ считается датой принятия решения.

Председатель Комиссии

В.В. Зубарев

Члены Комиссии

О.А. Куканова

Р.Ш. Мингазов

О.А. Садовина

В.С. Пегашева