РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-53-10-10

Резолютивная часть решения объявлена 24.11.2010 года г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 07.12.2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Швалов А.Г. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Бородкина А.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии:

представителя заявителя – ТСЖ «Восход-46»: председателя ТСЖ «…» (назначена на должность с 28.02.2010 г. согласно выписке из протокола совещания членов правления ТСЖ «Восход-46» № 2 от 28.02.2010 г.);

представителей ответчика – Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Сибирский государственный университет телекоммуникаций и информатики» (далее - ГОУ ВПО «СибГУТИ»):

- «…» по доверенности;

- «…» по доверенности,

рассмотрев дело № 02-01-53-10-10 от 10.11.2010 г. по признакам нарушения ГОУ ВПО «СибГУТИ» (ИНН 5405101327, г. Новосибирск, ул. Кирова, 86) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение жителей дома по ул. Восход, («…») с жалобой на то, что ГОУ ВПО «СибГУТИ» требовало от заявителей заключить договор на оказание коммунальных услуг за дополнительную плату (20200 руб. фиксированная цена + дополнительные расходы). Данная калькуляция была заявителям не понятна, в связи с чем были затребованы дополнительные подтверждающие документы. Вместо аргументированного ответа заявителям было отключено горячее водоснабжение (06.08.2010 г.), а также в тот же день

представитель СибГУТИ принес заявителям письмо, где было сказано, что в связи с отсутствием договорных отношений между ГОУ ВПО «СибГУТИ» и ТСЖ на предоставление коммунальных услуг заявителям будет отключена горячая вода и будет отказано в предоставлении тепла в отопительный сезон.

24.08.2010 г. в Новосибирское УФАС России поступило обращение ТСЖ «Восход-46» с жалобой на нарушение ОАО «СибирьЭнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». По информации заявителя многоквартирный дом, которым управляет ТСЖ «Восход-46», подключен к ЦТП ГОУ ВПО «СибГУТИ». Теплоснабжение и водоснабжение данного жилого дома от ОАО «СибирьЭнерго» и Горводоканала проходит транзитом через ГОУ ВПО «СибГУТИ». ГОУ ВПО «СибГУТИ» требует подписать договор об оказании услуг, аргументируя это тем, что ТСЖ подключено к ЦТП учреждения, в связи с чем обязано участвовать в содержании данного ЦТП.

В результате рассмотрения вышеуказанных заявлений, сведений, полученных Новосибирским УФАС России в ответ на запросы от ОАО «СибирьЭнерго» и ГОУ ВПО «СибГУТИ», и действующих нормативно-правовых документов установлено следующее.

30.07.2010 г. вступил в силу Федеральный закон «О теплоснабжении» № 190-ФЗ от 27.07.2010 г. (далее – ФЗ № 190-ФЗ), который устанавливает правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также определяет полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления поселений, городских округов по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

В пункте 5 статьи 2 ФЗ № 190-ФЗ дано следующее определение тепловой сети: тепловая сеть – это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок.

ГОУ ВПО «СибГУТИ» в ответ на запрос Новосибирского УФАС России представило копию свидетельства о государственной регистрации права собственности на здание центрального теплового пункта, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Толстого, дом 101 (ЦТП № 2). Также ГОУ ВПО «СибГУТИ» представило копию технических условий № 505 от 05.07.2005 г., выданных ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» обществу с ограниченной ответственностью МЖК «Энергетик» на тепловодоснабжение строящегося жилого дома по ул. Восход-Чехова, согласно которым ГОУ ВПО «СибГУТИ», кроме ЦТП, принадлежат также

распределительные теплотрассы.

Таким образом, ГОУ ВПО «СибГУТИ» является собственником тепловых сетей.

ТСЖ «Восход-46» получило от ГОУ ВПО «СибГУТИ» проект договора оказания услуг № 01-06 от 2010 г., подписанного ректором ГОУ ВПО «СибГУТИ» Ситниковым С.Г., а также приложение № 1 к данному договору. Согласно пункту 1.1 проекта договора в целях обеспечения теплоснабжения, холодного и горячего водоснабжения жилого дома 46 по ул. Восход г. Новосибирск СибГУТИ оказывает потребителю (ТСЖ «Восход-46») услуги по обслуживанию ЦТП № 2 (далее в договоре – Объект), а потребитель оплачивает услуги СибГУТИ в порядке, предусмотренном договором. В пункте 3.1 проекта договора указано, что стоимость услуг по обслуживанию объекта определяется приложением № 1 к настоящему договору. В приложении № 1 к договору содержится калькуляция стоимости эксплуатационных услуг по содержанию подающих систем отопления, холодного и горячего водоснабжения. Согласно калькуляции общая стоимость эксплуатационных услуг по содержанию ЦТП № 2 составляет 26 % от расчетных нагрузок и включает в себя две части:

1. Фиксированную, включающую затраты на заработную плату обслуживающего персонала и сервисное обслуживание приборов учета тепла. Фиксированная стоимость за эксплуатационные услуги составляет 20 200 рублей в месяц.

2. Нефиксированную, включающую затраты на оплату расхода электрической энергии. Оплата выставляется по счетчикам ежемесячно за фактически потребленную электрическую энергию.

Новосибирское УФАС России направило ГОУ ВПО «СибГУТИ» дополнительный запрос для получения информации о том, установлен ли ГОУ ВПО «СибГУТИ» тариф на эксплуатационные услуги в департаменте по тарифам Новосибирской области.

В ответ на данный запрос ГОУ ВПО «СибГУТИ» сообщило, что расчет за эксплуатационные услуги производится учреждением в зависимости от фактически установленной мощности и направляется на оплату потребляемой жилым домом электроэнергии и заработной платы обслуживающего персонала. То есть, тариф на услуги по передаче тепловой энергии ГОУ ВПО «СибГУТИ» в департаменте по тарифам Новосибирской области не утверждало.

Таким образом, ГОУ ВПО «СибГУТИ», являясь собственником тепловых сетей, в проекте договора оказания услуг № 01-06 от 2010 г. требует от ТСЖ «Восход-46» возмещение затрат на эксплуатацию ЦТП, чем нарушает часть 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ.

В заявлении ТСЖ «Восход-46» указало, что ГОУ ВПО «СибГУТИ» требует подписать договор об оказании услуг, аргументируя это тем, что ТСЖ подключено к ЦТП, в связи с чем обязано участвовать в содержании данного ЦТП.

ГОУ ВПО «СибГУТИ» представило копию своего письма (исх. № 45-2390 от 05.08.2010 г.), адресованного ТСЖ «Восход-46» в ответ на исх. 1-51 от 03.08.2010 г., в котором сообщает, что при неоформлении договора на услуги подача тепловой энергии ТСЖ будет прекращена.

Из письма ОАО «СибирьЭнерго» (вх. № 6712 от 07.09.2010 г.) следует, что 06.08.2010 г. ГОУ ВПО «СибГУТИ» произвело прекращение горячего водоснабжения жилого

дома по ул. Восход, 46. По имеющейся у ОАО «СибирьЭнерго» информации горячее водоснабжение было возобновлено 11.08.2010 года.

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

ГОУ ВПО «СибГУТИ» с использованием принадлежащих ему тепловых сетей и объектов теплосетевого хозяйства (в материалах дела находится копия акта разграничения тепловых сетей и энергопринимающего устройства от 15.12.2008 г., схема разграничения, копия свидетельства о государственной регистрации права собственности на ЦТП) осуществляет передачу тепловой энергии потребителям (ТСЖ «Октябрьское», ООО «СМУ-3/1»), присоединенным к сетям ГОУ ВПО «СибГУТИ», что подтверждается договорами о потреблении тепловой энергии с данными потребителями, счетами-фактурами, актами сверки взаимных расчетов, схемой разграничения, подтверждающими также наличие технологического присоединения оборудования потребителей к сетям ответчика.

Услуги по передаче тепловой энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Пунктом 5 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче тепловой энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи тепловой энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче тепловой энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

ГОУ ВПО «СибГУТИ», передающее тепловую энергию потребителям, присоединенным к его тепловым сетям, является субъектом рынка по передаче

тепловой энергии.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ГОУ ВПО «СибГУТИ») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г, № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

Таким образом, ГОУ ВПО «СибГУТИ» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии потребителям, присоединенным к сетям ГОУ ВПО «СибГУТИ».

На основании изложенного, в действиях ГОУ ВПО «СибГУТИ», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах расположения своих тепловых сетей, по установлению для ТСЖ «Восход-46» требований о возмещении затрат на эксплуатацию ЦТП, результатом чего явилось ущемление интересов жителей дома по ул. Восход, 46 в г. Новосибирске, присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ.

В письменных объяснениях по делу № 02-01-53-10-10 от 10.11.2010 г. ГОУ ВПО «СибГУТИ» указало следующее.

ГОУ ВПО «СибГУТИ» имеет в оперативном управлении центральный тепловой пункт мощностью 13,7 Гкал/час, который был построен по техническим условиям, выданным ОАО «СибирьЭнерго». Мощности, выданные на период строительства жилого дома по ул. Восход, 46, были согласованы с университетом. Через ЦТП осуществляется передача тепловой энергии, теплоносителя к жилому дому по ул. Восход, 46.

Согласно ст. 13 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» потребители тепловой энергии, подключенные к системе теплоснабжения, заключают с теплоснабжающими организациями договоры теплоснабжения. ТСЖ «Восход-46» не заключило договор с ОАО «СибирьЭнерго» на подачу и потребление тепловой энергии, что подтверждается письмами ОАО «СибирьЭнерго» от 01.09.2010 ИИО-3/1309 и Департамента энергетики, жилищно-коммунального хозяйства мэрии г. Новосибирска от 15.11.2010 № 1-4545.

В соответствии с п. 7 ст. 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» ГОУ ВПО «СибГУТИ» неоднократно разъясняло ТСЖ «Восход-46», что недопустимо бездоговорное потребление тепловой энергии, теплоносителя, и необходимо заключить договор с теплоснабжающей организацией.

Вопрос урегулирования отношений между университетом, ТСЖ «Восход-46» и ОАО «СибирьЭнерго» по пропуску тепла и горячей воды рассматривался 20.08.2010 на совещании в Администрации Октябрьского района г. Новосибирска, на котором также было рекомендовано председателю ТСЖ «Восход-46» «…». заключить договор на подачу и потребление тепловой энергии и горячего водоснабжения с ОАО «СибирьЭнерго».

Прекращение подачи горячей воды 06 августа 2010 года было вызвано необходимостью проведения ремонтных работ оборудования ЦТП. После завершения ремонта подача горячей воды жителям жилого дома возобновлена.

ГОУ ВПО «СибГУТИ» не взимало с ТСЖ «Восход-46» денежных средств в качестве возмещения затрат на эксплуатацию ЦТП.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя подлежат регулированию органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Статья 8 указанного Федерального закона вступает в силу с 1 января 2011 года.

В настоящее время университет готовит пакет документов в Департамент по тарифам Новосибирской области в целях обоснования производимых затрат и установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии. После установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии отношения университета с теплоснабжающей организацией будут оформлены в соответствии с требованиями ст. 17 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, ГОУ ВПО «СибГУТИ» не препятствует передаче по своим тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к тепловым сетям университета, не взимает оплату с потребителей за услугу по передаче тепловой энергии и готовит документы для утверждения соответствующего тарифа в Департаменте по тарифам Новосибирской области.

При рассмотрении данного дела ГОУ ВПО «СибГУТИ» поддержало представленные ранее письменные пояснения.

Доводы ГОУ ВПО «СибГУТИ» не принимаются Новосибирским УФАС России по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 30 Федерального закона «О теплоснабжении» № 190-ФЗ от 27.07.2010 г. данный Федеральный закон вступает в силу со дня его официального опубликования, за исключением части 1, пунктов 1 - 6, 8 и 9 части 2, частей 3, 5 - 8 статьи 7, статей 8, 10 - 12 и 14, которые вступают в силу с 1 января 2011 года. Федеральный закон «О теплоснабжении» № 190-ФЗ от 27.07.2010 г. был опубликован в «Российской газете» № 168 от 30.07.2010 г. и, соответственно, вступил в силу 30.07.2010 года.

Частью 6 статьи 8 ФЗ № 190-ФЗ предусмотрено, что регулированию органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации подлежат тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя. Статья 8 ФЗ № 190-ФЗ в соответствии со ст. 30 указанного закона действительно вступает в силу с 1 января 2011 года. Однако запрет собственникам или иным законным владельцам тепловых сетей на препятствование передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также на требование от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям содержится в части 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ.

Статья 17 не указана в качестве исключения в статье 30 ФЗ № 190-ФЗ, следовательно, она вступила в силу с 30.07.2010 года. Соответственно, требования части 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ действуют с 30.07.2010 года.

Довод о том, что ГОУ ВПО «СибГУТИ» не взимало с ТСЖ «Восход-46» денежных средств в качестве возмещения затрат на эксплуатацию ЦТП, Новосибирским УФАС России также не принимается, так как частью 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ предусмотрено, что владельцы тепловых сетей не имеют права даже требовать от потребителей возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии.

Изучив материалы дела, доводы заявителя и ответчика в полном объеме Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

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

Действия ГОУ ВПО «СибГУТИ», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах расположения своих тепловых сетей, выразившиеся в требовании от ТСЖ «Восход-46» возмещения затрат на эксплуатацию ЦТП, результатом чего явилось ущемление интересов жителей дома по ул. Восход, 46, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ГОУ ВПО «СибГУТИ» нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем требования от ТСЖ «Восход-46» возмещения затрат на эксплуатацию ЦТП, результатом чего явилось ущемление интересов жителей дома по ул. Восход, 2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ГОУ ВПО «СибГУТИ» предписания о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____ А.Г. Швалов

Члены Комиссии: _____ Г.Н. Даниленко

_____ А.Е. Бородкина

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-53-10-10

«07» декабря 2010 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Швалов А.Г. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Бородкина А.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь подпунктом «д» пункта 2 части 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 07.12.2010 г. по делу № 02-01-53-10-10 от 10.11.2010 г. о нарушении Государственным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Сибирский государственный университет телекоммуникаций и информатики» (ИНН 5405101327, г. Новосибирск, ул. Кирова, 86) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГОУ ВПО «СибГУТИ» с момента получения данного предписания не допускать нарушающих запрет части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» действий по требованию от ТСЖ «Восход-46» возмещения затрат на эксплуатацию ЦТП.

2. ГОУ ВПО «СибГУТИ» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России об исполнении данного предписания в течение трех рабочих дней со дня его получения.

Председатель Комиссии _____ А.Г. Швалов

Члены Комиссии: _____ Г.Н. Даниленко

_____ А.Е. Бородкина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.