

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-53-10-13

Резолютивная часть решения объявлена 24 декабря 2013 года
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 09 января 2014 года

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

Камнева Н.П. – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Макарцова А.Н. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии ответчика МУП «Барлакское ЖКХ»:

«...»

в отсутствие представителя заявителя ТСЖ «Алмаз», о времени и месте рассмотрения дела извещенного надлежащим образом (копия определения от 02.12.2013 г. о назначении дела № 02-01-53-10-13 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, направленная письмом исх. № 02-9846 от 03.12.2013 г., получена ТСЖ «Алмаз» 20.12.2013 года, что подтверждается отчетом об отслеживании почтовых отправлений ФГУП «Почта России», почтовый идентификатор 63001167229487), рассмотрев дело № 02-01-53-10-13 от 24.12.2013 г. по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Барлакское жилищно-коммунальное хозяйство» (далее – МУП «Барлакское ЖКХ»), (почтовый адрес: 633137, Новосибирская область, Мошковский район, п. Октябрьский, ул. Октябрьская, 28, ИНН 5432212139) части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России, из Государственной жилищной инспекции Новосибирской области (далее – ГЖИ) поступило обращение ТСЖ «Алмаз» по вопросу расторжения публичного договора ресурсоснабжающей организацией МУП «Барлакское ЖКХ» в одностороннем порядке.

Суть обращения в следующем.

15.07.2013г. письмом исх. № 51 ресурсоснабжающая организация МУП «Барлакское ЖКХ» направило ТСЖ «Алмаз» извещение о расторжении договоров по предоставлению коммунальных услуг в связи с невыполнением последним договорных обязательств в части оплаты предоставленных услуг.

ТСЖ «Алмаз», считая данные действия ресурсоснабжающей организации, неправомерными обратилось в государственные органы за защитой нарушенных

прав (прокуратуру Новосибирской области, ГЖИ НСО).

В целях рассмотрения доводов заявителя, указанных в обращении на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства Новосибирским УФАС России были направлены уточняющие запросы в МУП «Барлакское ЖКХ», ТСЖ «Алмаз», осуществлено изучение рынка услуг по подаче (отпуску) тепловой энергии в горячей воде.

Проанализировав сведения, полученные антимонопольным органом в ходе рассмотрения обращения, Новосибирское УФАС России пришло к выводу о наличии в действиях ресурсоснабжающей организации признаков нарушения антимонопольного законодательства, установив при этом следующее.

Как следует из представленных материалов, между МУП «Барлакское ЖКХ» (далее - ресурсоснабжающая организация) и ТСЖ «Алмаз» (далее - абонент) заключен договор на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 18.10.2012г. б/н сроком действия с 18.10.2012г. по 15.05.2013г., предметом которого является подача ресурсоснабжающей организацией и потребление абонентом тепловой энергии.

Также сторонами заключен договор об оказании услуг по водоснабжению № В от 01.11.2009г., сроком действия до 31.12.2009г. предметом которого является отпуск водоснабжающей организацией и потребление ТСЖ «Алмаз» питьевой воды.

Пунктом 8.1. Договора № В предусмотрена автоматическая пролонгация, в случае, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от договора.

Кроме того, между МУП «Барлакское ЖКХ» и ТСЖ «Алмаз» заключен договор об оказании услуг по водоотведению № К-2009/30 от 01.11.2009г. сроком действия до 31.12.2009г., предметом которого является бесперебойное отведение воды в объемах потребления воды.

Пунктом 7.1. Договора № К-2009/30 предусмотрена автоматическая пролонгация, в случае, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от договора.

МУП «Барлакское ЖКХ» в письмах № 51 от 15.07.2013г. (уведомление о расторжении договоров по предоставлению коммунальных услуг: теплоснабжение, холодное водоснабжение и водоотведение, вывоз ТБО) и № 62 от 12.09.2013г. (ответ на запрос Новосибирского УФАС России) обосновывает расторжение вышеуказанных договоров с 14.08.2013 наличием задолженности у ТСЖ «Алмаз» за предоставляемые услуги.

Решением Арбитражного суда НСО от 28.01.2013 по делу № А45-26431/2012 удовлетворен иск МУП «Барлакское ЖКХ» о взыскании с ТСЖ «Алмаз» задолженности за оказанные коммунальные услуги в размере 1 452 339,99 руб.

Постановлением Седьмого апелляционного суда от 06.05.2013 и Постановлением ФАС Западно-Сибирского округа от 01.08.2013 арбитражного суда Решением Арбитражного суда НСО от 28.01.2013 оставлено без изменения.

В соответствии со ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее -

ГК РФ) договор энергоснабжения является публичным договором, то есть обязательным для заключения.

В соответствии со статьей 458 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией, водой и другими товарами через присоединенную сеть применяются правила о договоре энергоснабжения и следовательно положения о публичном договоре.

Таким образом, к договору на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 18.10.2012г., договору об оказании услуг по водоснабжению № В от 01.11.2009г. и договору об оказании услуг по водоотведению № К-2009/30 от 01.11.2009г. применяются положения ГК РФ о договоре энергоснабжения и публичном договоре, поскольку услуги по указанным договорам оказываются через присоединенные сети МУП «Барлацкое ЖКХ», что подтверждается актами разграничения сетей к данным договорам.

Согласно ст. 540 ГК РФ договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. МУП «Барлацкое ЖКХ» ранее не заявляло о прекращении рассматриваемых договоров энергоснабжения, заключенных на определенный срок, следовательно они автоматически пролонгировались.

В соответствии со ст. 546 ГК РФ, регламентирующей вопросы расторжения договора энергоснабжения, в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Согласно ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Нарушение договора предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров.

Между тем, согласно взаимосвязанным положениям ст. 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении" и п. 76 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 "Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации", п. 117, 119 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 при неисполнении или ненадлежащем исполнении потребителем обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя в размере, превышающем размер платы за более чем один период платежа, установленного договором, теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя в установленном порядке.

До введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителю теплоснабжающая организация предупреждает в письменной форме потребителя

о возможности введения указанного ограничения в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа. При задержке платежей сверх установленного предупреждением срока теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено договором теплоснабжения, и должна известить об этом потребителя за сутки до введения указанного ограничения. Ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя вводится в установленный предупреждением срок путем сокращения подаваемого объема теплоносителя и (или) снижения его температуры. Возобновление подачи тепловой энергии, теплоносителя осуществляется после принятия мер по погашению задолженности.

В случае нарушения теплоснабжающей организацией порядка приостановления, прекращения исполнения обязательств по договору теплоснабжения такая организация обязана возместить возникшие в результате данного нарушения убытки в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении" и вышеуказанными Правилами предусмотрены иные последствия нарушения потребителем обязательств по оплате тепловой энергии, а именно: введение ограничения подачи тепловой энергии, а не расторжение договора. Статья 546 ГК РФ также предусматривает право энергоснабжающей организации отказаться от исполнения договора, по основаниям, предусмотренным статьей 523 настоящего Кодекса, и при этом данная норма не дает ресурсоснабжающей организации права на расторжение публичного договора. Таким образом, антимонопольный орган пришел к выводу о неправомерности действий МУП «Барлакское ЖКХ» по расторжению договора на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 18.10.2012г.

Кроме того, Новосибирским УФАС России установлено, что МУП «Барлакское ЖКХ» не предпринимались меры по ограничению подачи тепловой энергии заявителю в установленном порядке.

Аналогичным образом, действующим законодательством регламентирован порядок действий ресурсоснабжающей организации при неоплате потребителем коммунальных услуг по водоснабжению и водоотведению. Согласно взаимосвязанным положениям ст. 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ (ред. от 23.07.2013) "О водоснабжении и водоотведении" пп.117, 119 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 при неоплате коммунальной услуги после предварительного уведомления вводится ограничение предоставления коммунальных услуг. При этом согласно п. 114 Правил № 354 ограничение предоставления коммунальных услуг не является расторжением договора, содержащего положения о предоставлении коммунальной услуги. Также необходимо отметить, что согласно п. 119 Правил № 354 в части оказания услуг по отоплению и холодному водоснабжению в многоквартирных домах при неоплате допускается лишь введение ограничения предоставления данных услуг, приостановление (полное прекращение подачи коммунального ресурса) не допускается.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что неоплата ТСЖ «Алмаз» платежей по договорам на теплоснабжение, водоснабжение и водоотведение не

дает МУП «Барлакское ЖКХ» оснований для расторжения указанных договоров в одностороннем порядке. Рассматриваемые действия МУП «Барлакское ЖКХ» по расторжению с 14.08.2013г. письмом исх. № 51 от 15.07.2013г. договора на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 18.10.2012г., договора об оказании услуг по водоснабжению № В от 01.11.2009 г. и договора об оказании услуг по водоотведению № К-2009/30 от 01.11.2009г. не соответствуют вышеуказанным положениям действующего законодательства и приводят к ущемлению интересов ТСЖ «Алмаз».

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии. Оказание МУП «Барлакское ЖКХ» указанных услуг подтверждается вышеуказанными договорами и платежными документами.

МУП «Барлакское ЖКХ», оказывая услуги по водоснабжению и водоотведению в границах присоединенных водопроводных сетей, является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Следовательно, МУП «Барлакское ЖКХ» как субъект естественной монополии на рынках оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в границах присоединенных водопроводных сетей, находящемся в состоянии естественной монополии, занимает доминирующее положение.

Согласно аналитическому отчету отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России о результатах проведенного анализа рынка услуг по подаче (отпуску) тепловой энергии в горячей воде на территории п. Октябрьского Мошковского района Новосибирской области за период с 01.01.2012г. по 30.09.2013г. на основании пункта 1 части 1 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» МУП «Барлакское ЖКХ» занимает доминирующее положение на указанном рынке.

Следовательно, на действия МУП «Барлакское ЖКХ» в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения распространяются требования и запреты антимонопольного законодательства (в частности части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ

«О защите конкуренции»).

Действия МУП «Барлакское ЖКХ» по расторжению с 14.08.2013г. письмом исх. № 51 от 15.07.2013г. договора на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 18.10.2012г., договора об оказании услуг по водоснабжению № В от 01.11.2009г. и договора об оказании услуг по водоотведению № К-2009/30 от 01.11.2009г. с ТСЖ «Алмаз» являются злоупотреблением своим доминирующим положением на вышеуказанных рынках и приводят к ущемлению интересов заявителя, следовательно, содержат признаки нарушения части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

В связи с указанными обстоятельствами Приказом № 373 от 29.11.2013г. возбуждено дело № 02-01-53-10-13 о нарушении антимонопольного законодательства.

Представителем ответчика представлены письменные объяснения (вх. № 10366 от 17.12.2013) по существу дела, суть которых в следующем. Договоры на предоставление услуг по теплоснабжению, холодному водоснабжению, нецентрализованному водоотведению и вывозу твердых бытовых отходов действовали с 01.11.2009 года. С начала получения вышеуказанных услуг ТСЖ «Алмаз» ни разу не произвело полного расчета за предоставляемые услуги. На 01.09.2012г. задолженность ТСЖ «Алмаз» перед МУП «Барлакское ЖКХ» составила 1 452 339 руб.

Несмотря на требования МУП «Барлакское ЖКХ» в письменном виде ТСЖ «Алмаз» не производило расчеты за получаемые услуги в полном объеме, хотя обещало и предоставляло гарантийное письмо о полной оплате получаемых услуг и погашении имеющейся задолженности.

МУП «Барлакское ЖКХ» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Новосибирской области, который вынес решение о взыскании с ТСЖ «Алмаз» в пользу МУП «Барлакское ЖКХ» 1 452 339 руб. Это решение было подтверждено Седьмым Арбитражным Апелляционным судом г. Томска и ФАС Западно - Сибирского округа г. Тюмени.

После обращения МУП «Барлакское ЖКХ» в АС НСО ТСЖ «Алмаз» с ноября 2012 года прекратило расчеты за получаемые услуги в полном объеме.

15.07.2013г. МУП «Барлакское ЖКХ» было вынуждено написать письмо руководству ТСЖ «Алмаз» о том, что на 01.07.2013г. задолженность составила 3 094 000 руб. и предупредило ТСЖ «Алмаз», что при дальнейшей неоплате предоставляемых услуг договоры на предоставление услуг по холодному водоснабжению, нецентрализованному водоотведению, вывозу ТБО будут расторгнуты.

Предупреждение было написано за месяц до предполагаемого расторжения согласно заключенным договорам (п. 8.2), то есть договоры могли быть расторгнуты 14.08.2013г.

13.08.2013г. ТСЖ «Алмаз» оплатило задолженность по услуге – холодное водоснабжение за период январь – июнь 2013 года. После этого платежи были вновь прекращены.

Договоры по холодному водоснабжению и нецентрализованному водоотведению МУП «Барлаксское ЖКХ» не планировало расторгать. Письмо было написано с целью заставить руководство ТСЖ «Алмаз» производить платежи за получаемые услуги, тем более, что договор по теплоснабжению закончился 15.05.2013г., а для вывоза ТБО ТСЖ «Алмаз» использовало частный автомобиль, рассчитывались с владельцем, но договор с МУП «Барлаксское ЖКХ» на исполнение этой услуги ТСЖ «Алмаз» не предлагало расторгнуть.

МУП «Барлаксское ЖКХ» указывает, что для осуществления вывоза ТБО ТСЖ «Алмаз» заключило договор с другой организацией, договоры на теплоснабжение, холодное водоснабжение и нецентрализованное водоотведение, были перезаключены 04.10.2013г. С этого периода на коммерческий учет были поставлены приборы учета тепла и холодной воды. За ноябрь 2013 года ТСЖ «Алмаз» не предоставило данных приборов учета тепла и холодной воды согласно заключенным договорам в период с 20 по 25 число месяца. Данные не предоставлены и в настоящее время. Ввиду отсутствия показаний приборов учета тепла и воды МУП «Барлаксское ЖКХ» вынуждено, согласно заключенным договорам, производить начисления по установленным нормативам.

В настоящее время руководство ТСЖ «Алмаз» не производит платежей за получаемые услуги, от каких-либо контактов уклоняется. На 01.12.2013г. задолженность ТСЖ «Алмаз» перед МУП «Барлаксское ЖКХ» составила 3 430 000 руб., что соответствует задолженности предприятия перед ООО «Новосибирская топливная корпорация» за поставленный уголь

Расчеты, в результате которых образовалась задолженность, на 01.12.2013г. предоставлены: задолженность составляет 3 430 000 руб.

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

При рассмотрении дела установлено, что договор об оказании услуг по водоснабжению № В от 01.11.2009г., договор об оказании услуг по водоотведению № К-2009/30 от 01.11.2009г., договор на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде б/№ от 18.10.2012г. после расторжения перезаключены 04 октября 2013г. до возбуждения дела №02-01-53-10-13. Следовательно, нарушение антимонопольного законодательства отсутствует.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 3 ст. 41, ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МУП «Барлаксское ЖКХ» по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

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