

## РЕШЕНИЕ № 03-6/1-29-2010

Резолютивная часть решения оглашена 21.01.2011 г. Тверь  
В полном объеме решение изготовлено 04.02.2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Демина И.С.- руководитель управления.

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е.- начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Суханова Н.А. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, рассмотрев дело № 03-6/1-29-2010 по признакам нарушения ОАО «Энел ОГК-5» (место нахождения: г. Москва, 4-й Сетуньский пр-д, д. 10-А, стр.2) и ОАО «Территориальная генерирующая компания № 2» (место нахождения: г. Ярославль, пр. Октября, 42), а также привлеченного определением о привлечении в качестве ответчика по делу №03-6/1-29-2010 ООО «Конаковская водогрейная котельная» (место нахождения: Тверская область, г. Конаково, ул. Промышленная, 12) части 1 статьи 10, части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон),

### **установила:**

настоящее дело возбуждено Тверским УФАС России в порядке статьи 44 Закона по заявлениям ООО «Конаковский Жилфонд» (далее также Жилфонд), осуществляющего функции управляющей компании в отношении 105 жилых домов в г. Конаково Тверской области.

Поводом к обращению Жилфонда в антимонопольный орган послужило увеличение в 2010 году цены на подпиточную химически очищенную воду на 29%, в то время как тариф на тепловую энергию за аналогичный период вырос на 9,5%, что, по мнению Жилфонда, ущемляло интересы граждан, проживающих в управляемых им домах. Кроме того, Жилфонд полагает неправомерным выставление счетов на подпиточную воду по «свободным» ценам, поскольку тарифы на коммунальные услуги для населения подлежат обязательному государственному регулированию.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав доводы и пояснения сторон, пришла к следующим выводам.

На дату возбуждения настоящего дела (26.08.2010) услуги теплоснабжения в горячей воде в г.Конаково оказывало ООО «Конаковская водогрейная котельная», осуществляющая деятельность по выработке, транспортировке и реализации тепловой энергии на арендованном у ОАО «ТГК-2» имуществе по договорам аренды от 12.03.2010 № 6 и от 05.04.2010 б/н.

Несмотря на отсутствие письменного договора поставки тепловой энергии ООО «Конаковская водогрейная котельная», начиная с 01.05.2010, осуществляет поставку тепловой энергии в жилой фонд, управление которым осуществляет Жилфонд, выставляет в адрес последнего счета, Жилфонд производит оплату услуг теплоснабжения, а население потребляет коммунальный ресурс – тепловую энергию в горячей воде, что свидетельствует о наличии между Жилфондом и ООО «Конаковская водогрейная котельная» фактических договорных отношений.

Согласно пунктам 3.5, 3.6.4 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 №5 и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, зарегистрированным в Минюсте России 02.08.2010 № 18026, проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке горячего водоснабжения г. Конаково, по результатам которого установлено, что ООО «Конаковская водогрейная котельная» занимает на вышеуказанном рынке доминирующее положение в границах г. Конаково в пределах расположения арендуемых им инженерно-технических сооружений и коммуникаций с долей - (материалы проведенного анализа приобщены к материалам дела № 03-6/1-29-2010). Кроме того, ООО «Конаковская водогрейная котельная», предоставляя услуги по передаче тепловой энергии и в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», является субъектом естественной монополии и, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение ООО «Конаковская водогрейная котельная», как субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим. Вышеуказанный вывод представителями ООО «Конаковская водогрейная котельная» в ходе рассмотрения дела не оспаривался.

Оказывая Жилфонду услуги теплоснабжения в горячей воде, ООО «Конаковская водогрейная котельная» выставляла счета, содержащие кроме непосредственно стоимости потребленной теплоэнергии, также стоимость услуги, именуемый в счетах с 01.05.2010 «невозврат горячей воды» (тн) (счета-фактур № 6510/226 от 31.05.2010, № 6510/351 от 30.06.2010, № 6510/477 от 31.07.2010, № 6510/591 от 31.08.2010, № 6510/724 от 30.09.2010).

Аналогичные счета, содержащие кроме непосредственно стоимости потребленной теплоэнергии, также стоимость услуги, именуемый в счетах «невозврат горячей воды» направлялись другим исполнителям коммунальных услуг г.Конаково - ТСЖ «Искатель-9», ООО «УК ЖКХ «Управдом», ООО «Конаковский жилкомсервис».

Пунктами 3 и 49 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 N 307 (далее Правила N 307) обязанность приобретения у ресурсоснабжающей организации тепловой энергии для оказания населению коммунальной услуги по горячему водоснабжению, возложена на исполнителя коммунальных услуг.

Жилфонд является исполнителем коммунальных услуг по отношению к потребителям, проживающим в жилых домах, функции управления которыми осуществляет (105 домов).

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.

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. Согласно части 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации плата за коммунальные услуги включает в себя плату за холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления).

Жилфонд в части оказания потребителям коммунальных услуг не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов потребителей. Соответствующие обязательства управляющей компании перед ресурсоснабжающими организациями не могут быть большими, чем в случае заключения последними прямых договоров с потребителями, в связи с чем, при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), в том числе услуг теплоснабжения, управляющие компании должны оплачивать такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным в установленном порядке для населения.

В соответствии с частью 2 статьи 157 Жилищного кодекса размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 настоящего Кодекса, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом. Органы местного самоуправления могут наделяться отдельными государственными полномочиями в области установления тарифов, предусмотренных настоящей частью, в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Согласно подпункту 7 пункта 2 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2004 г. N 210-ФЗ "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса" органы местного самоуправления муниципальных образований устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса и надбавки к ним в соответствии с предельным индексом, установленным органом регулирования субъекта Российской Федерации для соответствующего муниципального образования.

В соответствии с пунктом 6 постановления Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520 "Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса" (далее Основы ценообразования), тарифы на горячую воду подлежат государственному регулированию.

В соответствии со статьей 47 Основ ценообразования, тарифы на горячую воду и надбавки к таким тарифам устанавливаются для организаций коммунального комплекса, осуществляющих непосредственное производство горячей воды и оказание услуг по горячему водоснабжению с использованием систем централизованного горячего водоснабжения.

Пунктом 48 Основ ценообразования предусмотрено, что тарифы на горячую воду включают в себя стоимость 1 куб. метра холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение количества тепловой энергии, необходимой для нагрева 1 куб. метра холодной воды до температуры, установленной в соответствии с нормативными правовыми актами, и тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации,

утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2004 г. N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации".

Стоимость 1 куб. метра холодной воды, используемой для целей горячего водоснабжения, определяется как сумма тарифа на холодную воду и стоимости ее дополнительной химической очистки и деаэрации (пункт 49 Основ ценообразования).

Пунктом 60 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утв. приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э//2 (далее – Методические указания) установлено, что расчет тарифов на тепловую энергию для потребителей основывается на полном возврате теплоносителей в тепловую сеть и (или) на источник тепла, что характеризует закрытую систему теплоснабжения.

Система теплоснабжения г. Конаково является открытой, при которой возврата теплоносителя в полном объеме в тепловую сеть не происходит, вследствие чего теплоснабжающая организация компенсирует разбор горячей воды за счет добавления подпиточной воды.

Подпиточная химически очищенная вода приобретается теплоснабжающей организацией г.Конаково – ООО «Конаковская водогрейная котельная» с генерирующих источников филиала «Конаковская ГРЭС» ОАО «Энел ОГК-5» (далее ГРЭС) и передается по тепловым сетям ОАО «Территориальная генерирующая компания № 2» (далее ОАО «ТГК-2»).

Согласно пункту 1.1.5 Методики определения нормативных значений показателей функционирования водяных тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения, утвержденной Госстроем России от 01.10.2001 N 225, подпиточная вода - специально подготовленная вода, подаваемая в тепловую сеть для восполнения потерь теплоносителя (сетевой воды), а также водоразбора на тепловое потребление.

В соответствии с пунктом 61.2 Методических указаний в составе материальных расходов учитываются расходы на приобретение воды, электрической и тепловой энергии, расходуемых на технологические цели, включая расходы на компенсацию нормативных технологически необходимых затрат и технически неизбежных потерь ресурсов.

Поскольку расходы на приобретение подпиточной воды обусловлены технически неизбежными потерями ресурсов, присущих открытой системе теплоснабжения, затраты на ее приобретение согласно Методическим указаниям подлежат учету в составе материальных расходов ресурсоснабжающей организации при государственном регулировании.

Экономическая обоснованность затрат ресурсоснабжающей организации, связанных с приобретением подпиточной химически очищенной воды, с целью обеспечения соблюдения баланса экономических интересов как ресурсоснабжающей организации, так и потребителей тепловой энергии, может быть определена только регулирующим органом в процессе государственного регулирования тарифов.

Вышеизложенные выводы о необходимости учета при установлении тарифа на горячую воду стоимости невозвращенного теплоносителя, потребленного на горячее водоснабжение (подпиточная вода), соответствуют правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по делу № А82-2273/2009-7 (определение от 19.02.2010 N ВАС-1028/10), а также Федерального Арбитражного Суда Северо-Западного округа по делу N А66-4896/2008 (постановление от 19.03.2009).

Стоимость подпиточной химически очищенной воды включалась ООО «Конаковская водогрейная котельная» в счета, выставяемых в адрес управляющих организаций г. Конаково по ценам, не установленным в порядке, определенном действующим законодательством. При обращении в Региональную энергетическую комиссию Тверской области сведения о затратах на приобретение подпиточной химически очищенной воды не представлялись, вследствие чего не учитывались РЭК Тверской области при утверждении тарифов на тепловую энергию. Согласно письма РЭК Тверской области от 17.11.2010 № 3957, при расчете тарифов на тепловую энергию для потребителей городского округа г. Конаково затраты по передаче подпиточной (химочищенной) воды в тариф на тепловую энергию не включались. Кроме того, ООО «Конаковская водогрейная котельная» не обращалась в администрацию г. Конаково об установлении тарифа на горячую воду с учетом затрат на подпиточную воду.

Управляющие организации, в свою очередь расчеты с потребителями за оказанные коммунальные услуги, также осуществляют с применением цен на подпиточную воду, не установленных в порядке, предусмотренным действующим законодательством.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона 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 такие действия как нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. Порядок ценообразования на работу (услугу) включает в себя, в том числе принципы и методы установления и регулирования цены на работу (услугу), а также соответствие процесса формирования и применения цен действующему законодательству.

В соответствии с постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 (в редакции постановления от 14.10.2010 N 52) "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При этом в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Действия ООО «Конаковская водогрейная котельная», применяющего при расчетах с управляющими организациями г.Конаково в процессе оказания услуг теплоснабжения в горячей воде цены на подпиточную химически очищенную воду, не утвержденные (установленные) в надлежащем порядке, нарушающими порядок ценообразования, что противоречит части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение антимонопольного законодательства совершено на рынке услуг теплоснабжения в горячей воде потребителям г. Конаково (продуктовые границы: поставка тепловой энергии в горячей воде; географические границы: в границах г. Конаково в пределах расположения коммуникаций ООО «Конаковская водогрейная котельная»).

Комиссия не установила в действиях ГРЭС и ОАО «ТГК-2» нарушения части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

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»,  
Комиссия Тверского УФАС России

### **РЕШИЛА:**

1. Признать нарушением пункта 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Конаковская водогрейная котельная», выразившиеся в нарушении установленного нормативными актами порядка ценообразования, в части применения при расчетах с управляющими организациями (ТСЖ, ЖСК) г. Конаково в процессе оказания услуг теплоснабжения цены на подпиточную химически очищенную воду, не утвержденной (установленной) в надлежащем порядке.
2. Выдать ООО «Конаковская водогрейная котельная» предписание об устранении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», посредством обращения в регулирующие органы об утверждении тарифа на тепловую энергию в горячей воде с учетом затрат на подпиточную химически очищенную воду.
3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ООО «Конаковская водогрейная котельная» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
4. Прекратить производство по делу № 03-6/1-29-2010 в отношении ОАО «Энел ОГК-5» и ОАО «ТГК №2».

Председатель Комиссии И.С.Демина  
Л.В.Посохова  
С.Е.Иванов  
Т.Ю.Жаркова  
Н.А. Суханова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.  
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.  
Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение

### **ПРЕДПИСАНИЕ**

Предписание изготовлено в полном объеме 04.02.2011 г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель Комиссии:

- Демина И.С.- руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю.- заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Суханова Н.А. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

руководствуясь статьей 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 21.01. 2011 г. по делу № 03-6/1-29-2010 о нарушении ООО «Конаковская водогрейная котельная» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ООО «Конаковская водогрейная котельная» прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», посредством направления в регулирующие органы документов и информации, необходимых для утверждения тарифа на тепловую энергию в горячей воде с учетом затрат на приобретение подпиточной химически очищенной воды.
2. ООО «Конаковская водогрейная котельная» о выполнении настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России в срок до 04 марта 2011 г., приложив заверенные копии соответствующих документов.

Председатель Комиссии И.С.Демина

Члены комиссии Л.В.Посохова

С.Е.Иванов

Т.Ю.Жаркова

Н.А. Суханова