

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№963-ФАС52-03/14

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 16.10.2014

В полном объеме решение изготовлено 29.10.2014

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

<...>

с участием:

- <...> - представителя ООО «СК-НН» (доверенность от <...>);
- <...> - представителя ТСЖ «Грузинская 37» (доверенность от <...>), -

рассмотрев дело **№963-ФАС52-03/14** по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ТСЖ «Грузинская 37» (далее - заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «СК-НН» (далее также – ООО «СК-НН»), связанные с неправомерным выставлением счетов за потребленную тепловую энергию за февраль 2014 года.

По итогам рассмотрения заявления в отношении ООО «СК-НН» Управлением возбуждено дело №963-ФАС52-03/14 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ №280 от 13.08.2014).

На заседании комиссии представитель ТСЖ «Грузинская 37» поддержал доводы, изложенные в обращении в антимонопольный орган, сообщив следующее. 20.01.2013 ООО «СК-НН», оказывающее жителям многоквартирного дома №37 «а» по

улице Грузинская города Нижнего Новгорода услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения, направило дополнительное соглашение к договору теплоснабжения №1; в связи с убыточностью оказываемых услуг общество предложило начислять плату за потребленные коммунальные услуги (теплоснабжение), не применяя тарифы, установленные уполномоченными органами. Указанное соглашение ТСЖ «Грузинская 37» не подписало. Между тем 28.02.2014 ООО «СК-НН» выставило ТСЖ «Грузинская 37» счет №45 за потребленные коммунальные услуги (теплоснабжение) за февраль 2014 года в соответствии с условиями незаключенного дополнительного соглашения к договору теплоснабжения №1 от 20.01.2009, а не в соответствии с утвержденными тарифами на тепловую энергию.

ТСЖ «Грузинская 37» указанный счет не оплатило, сообщив о незаконности действий ООО «СК-НН»; в течение 2014 года оплата за услуги отопления и горячего водоснабжения осуществлялась в соответствии с тарифами, утвержденными региональной службой по тарифам Нижегородской области для ООО «СК-НН». Однако в апреле 2014 года ООО «СК-НН» направило в адрес ТСЖ «Грузинская 37» письмо, в котором сообщалось о том, что в связи с убыточностью деятельности общества и отказом ТСЖ «Грузинская 37» от подписания дополнительного соглашения по окончании отопительного сезона подача горячей воды производиться не будет.

Представитель ООО «СК-НН» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал. Считает, что направление дополнительного соглашения к договору теплоснабжения №1 от 20.01.2009, счета №45 от 28.02.2014 и письма от 09 апреля 2014 года не могут быть расценены как угроза ущемления интересов ТСЖ «Грузинская 37», а спор, возникший между ООО «СК-НН» и ТСЖ «Грузинская 37», имеет гражданско-правовой характер.

В ходе рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией установлены следующие обстоятельства.

ООО «СК-НН» владеет на праве собственности котельной (свидетельство о государственной регистрации права от 16.02.2009) и осуществляет теплоснабжение и горячее водоснабжение многоквартирного дома по адресу: город Нижний Новгород, улица Грузинская, дом 37а.

Между ТСЖ «Грузинская 37» и ООО «СК-НН» заключен договор теплоснабжения №1 от 20.01.2009 (далее – Договор №1). До 2014 года оплата за потребленную тепловую энергию осуществлялась на основании показаний общедомового прибора учета и утвержденных региональной службой по тарифам Нижегородской области тарифам на тепловую энергию. Решением региональной службы по тарифам Нижегородской области от 12.12.2013 №62/18 установлен тариф на тепловую энергию на 2014 год в размере 1690,41 руб./Гкал в период с 01.01.2014 по 30.06.2014 и в размере 1729,11 руб./Гкал в период с 01.07.2014 по 31.12.2014.

Письмом от 20.01.2014 ООО «СК-НН» направило дополнительное соглашение к Договору №1, по условиям которого стоимость тепловой энергии на 2014 год определялась из **величины необходимой валовой выручки тепловой энергии, равной 4 276 678 рублей**; указанная сумма распределена на 12 месяцев 2014 года

и должна была составлять за январь – февраль - 500 000 руб., за март – 400 000 руб., за апрель – июнь – 260 000 руб., за июль – 176 678 руб., за август – сентябрь – 260 000 руб., октябрь - 400 000 руб., ноябрь – декабрь – 500 000 руб.

В феврале 2014 года ООО «СК-НН» выставило плату ТСЖ «Грузинская 37» за отопление в соответствии с условиями Дополнительное соглашения (счет №45 от 28.02.2014), а именно: к оплате предъявлена сумма за тепловую энергию в размере **500 000 рублей**.

Из представленных в управление документов следует, что годовой объем потребления тепловой энергии с использованием прибора учета и утвержденным тарифом, установленным уполномоченным органам, в 2013 году составил **3 176 943,1 рублей**. С учетом темпа роста тарифов в 2014 году выручка ООО «СК-НН» не превысила бы 3 250 000 рублей.

Указанная сумма более чем на один миллион рублей ниже, чем предполагаемая к взиманию плата за тепловую энергию в 2014 году (**4 276 678 рублей**) без использования показаний общедомового прибора учета тепловой энергии и тарифа на тепловую энергию, утвержденного региональной службой по тарифам Нижегородской области.

Таким образом, условия дополнительного соглашения к договору теплоснабжения №1 от 20.01.2009 ставят ТСЖ «Грузинская 37» в экономически невыгодное положение и ущемляют его интересы.

ТСЖ «Грузинская 37» письмом от 26 марта 2014 года отказало ООО «СК-НН» в подписании дополнительного соглашения, сославшись на то, что многоквартирный дом по адресу: город Нижний Новгород, улица Грузинская, дом 37 «А», - оборудован приборами учета тепловой энергии и расчет должен производиться с учетом их показаний; счет №45 от 28.02.2014 не оплачен.

В ответ на несогласие подписать дополнительное соглашение ООО «СК-НН» уведомило ТСЖ «Грузинская 37» письмом от 09 апреля 2014 года о том, что «.....Отказ от подписания дополнительного соглашения и неприятие порядка оплаты тепловой энергии ведет к невозможности подачи тепловой энергии в обслуживаемый жилой дом из-за убыточности производства тепловой энергии для ООО «СК-НН». По окончании отопительного сезона подача горячей воды производиться не будет.....».

Часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим

хозяйствующим. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок субъектам.

Применительно к рассматриваемой ситуации ООО «СК-НН», владея котельной, осуществляет деятельность по производству и передаче тепловой энергии в целях обеспечения жителей многоквартирного дома по адресу: город Нижний Новгород, улица Грузинская, дом 37 «А», - услугами теплоснабжения.

Географические границы товарного рынка определяются границами тепловых сетей, принадлежащих ООО «СК-НН». В указанных границах ответчик является единственным хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность по производству тепловой энергии (доминирование на рынке 100 %). Подробные характеристики рынка приведены в аналитическом отчете, приобщенном к материалам дела.

С другой стороны, в рассматриваемой ситуации деятельность по производству тепловой энергии неразрывно связана с услугами по её передаче, которые в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» признается естественно-монопольным видом деятельности.

В силу прямого указания закона положение субъекта естественных монополий на товарном рынке, находящемся в состоянии естественных монополий, является доминирующим.

Таким образом, ООО «СК-НН» занимает доминирующее положение на рынках оказания услуг по производству и передаче тепловой энергии в границах тепловых сетей, присоединенных к источнику теплоты, эксплуатируемому обществом, следовательно, действия Ответчика могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 8 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении» тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 38 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов,

утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354, размер платы за коммунальные услуги рассчитывается **по тарифам (ценам)** для потребителей, установленным ресурсоснабжающей организацией в порядке, определенном [законодательством](#) Российской Федерации о государственном регулировании цен (тарифов).

Размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, **определяемого по показаниям приборов учета**, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (статья 157 Жилищного кодекса Российской Федерации).

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 19 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении» коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета. Осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях:

- 1) отсутствие в точках учета приборов учета;
- 2) неисправность приборов учета;
- 3) нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Таким образом, расчеты за тепловую энергию, поставляемую ООО «СК-НН» ТСЖ «Грузинская 37» в 2014 году, должны производиться по показаниям общедомового прибора учета тепловой энергии с применением тарифа на тепловую энергию (мощность), утвержденного региональной службой по тарифам Нижегородской области от 12.12.2013 №62/18. Порядок ценообразования, избранный ООО «СК-НН» и предложенный ТСЖ «Грузинская 37» в дополнительном соглашении от 20.01.2014, противоречит действующему законодательству и ущемляет интересы ТСЖ «Грузинская 37», а в конечном итоге - жителей многоквартирного дома.

Как следует из фактических обстоятельств, рассматриваемые комиссией Нижегородского УФАС России действия теплоснабжающей организации приводят (могут привести) к необоснованному росту платы для жителей многоквартирного дома №37 «А» по улице Грузинская за услугу теплоснабжения.

Довод представителя ООО «СК-НН» о неподведомственности «указанного спора» антимонопольному органу по причине квалификации рассматриваемых правоотношений в качестве отношений, имеющих исключительно гражданско-правовой характер, комиссией Нижегородского УФАС России расценивается как несостоятельный.

Согласно разъяснениям Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», закон о защите

конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные [статьей 10](#) закона о защите конкуренции (пункт 1 указанного постановления).

В этой связи к правоотношениям, складывающимся между ресурсоснабжающей организацией и товариществом собственников жилья по оплате поставляемых коммунальных ресурсов (при наличии иных необходимых условий), применяются положения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия антимонопольного органа отклоняет также довод представителя ответчика о том, что действия ООО «СК-НН» не образуют нарушение антимонопольного законодательства, поскольку они не привели к ущемлению интересов иных лиц (ТСЖ «Грузинская 37» не подписало дополнительное соглашение и не оплатило выставленный счет за потребленную тепловую энергию №45 от 28.02.2014).

Как следует из применяемой правовой нормы, в качестве нарушения антимонопольного законодательства могут быть квалифицированы не только действия, результатом которых стало ущемление интересов иных лиц, но также действия, содержащие угрозу наступления таких негативных последствий.

Анализируя действия ООО «СК-НН», комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что они могли привести к ущемлению интересов жителей искомого многоквартирного дома. Так, ответчик, не принимая во внимание установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, в целях получения дополнительной выручки предлагает ТСЖ «Грузинская 37» иной порядок определения платы за оказываемые жителям услуги теплоснабжения; не дожидаясь согласия товарищества собственников жилья, ООО «СК-НН» предъявляет к оплате счет, не соответствующий требованиям действующего законодательства, а после отказа в его оплате направляет письмо с угрозой прекратить оказание услуг горячего водоснабжения.

Указанные действия ООО «СК-НН» расцениваются комиссией антимонопольного органа как совершенные с превышением допустимых пределов осуществления гражданских прав, а потому противоречащие требованиям пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Разрешая вопрос о выдаче предписания, комиссия, несмотря на осуществление в 2014 году между ответчиком и ТСЖ «Грузинская 37» взаиморасчетов за услуги теплоснабжения с учетом показаний общедомового прибора учета и установленных тарифов, ввиду наличия дополнительного соглашения к договору № 1, счета №45 от 28.02.2014, в совокупности с письмом от 09 апреля 2014 года, не может прийти к выводу об устранении угрозы ущемления интересов жителей многоквартирного дома №37 «А» по улице Грузинская.

В этой связи комиссия Нижегородского УФАС России полагает необходимым выдать ООО «СК-НН» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции и предписания о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 и статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

р е ш и л а:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на тепловую энергию, поставляемую ТСЖ «Грузинская 37».
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «СК-НН» предписание №1 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, для чего **в срок не позднее 5 рабочих дней** с момента получения копии решения и предписания №1 по делу №963-ФАС52-03/14 о нарушении антимонопольного законодательства отозвать счет №45 от 28.02.2014 за потребленную тепловую энергию, дополнительное соглашение к договору теплоснабжения №1 от 20.01.2009 и письмо от 09 апреля 2014 года.
3. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «СК-НН» предписание №2 о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, для чего при осуществлении расчета платы за потребленную тепловую энергию для жителей многоквартирного дома, оборудованного приборами учета тепловой энергии, руководствоваться положениями главы 4 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении», а также разделом VI Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>

Предписание №1

по делу №963-ФАС52-03/14

о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства

29 октября 2014 года

г. Нижний Новгород

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

<...>

на основании своего решения по делу №963-ФАС52-03/14 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 и статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

обществу с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: при осуществлении расчета платы за потребленную тепловую энергию для жителей многоквартирного дома,

оборудованного приборами учета тепловой энергии, руководствоваться положениями главы 4 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении», а также разделом VI Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридические лица и их руководители несут административную ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>

Предписание №2

по делу №963-ФАС52-03/14

о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом

доминирующим положением

29 октября 2014 года

г. Нижний Новгород

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

<...>

на основании своего решения по делу №963-ФАС52-03/14 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 и статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «СК-НН» (603086, г. Нижний Новгород, ул. Стрелка 7 «В») прекратить злоупотребление доминирующим положением на рынках оказания услуг по производству и передаче тепловой энергии в границах тепловых сетей, присоединенных к источнику теплоты, эксплуатируемому обществом, для чего **в срок не позднее 5 рабочих дней** с момента получения копии решения и предписания №1 по делу №963-ФАС52-03/14 о нарушении антимонопольного законодательства отозвать счет №45 от 28.02.2014 за потребленную тепловую энергию, дополнительное соглашение к договору теплоснабжения №1 от 20.01.2009 и письмо от 09 апреля 2014 года.
2. **Об исполнении** настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области **в течение 3 рабочих дней, представив подтверждающие документы.**

*В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции»
настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд
Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его выдачи.*

*За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с
частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях
юридические лица и их руководители несут административную ответственность.*

*Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством
Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить
предписание антимонопольного органа.*

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>