

□

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ ПО НИЖЕГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ**

603000, г. Нижний Новгород, пл. Горького, д.6

тел. 430-03-55, факс 434-14-70

13.05.2011 № 03/4112

**РЕШЕНИЕ**

**по делу о нарушении антимонопольного законодательства**

**№581-ФАС 52-03/13**

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 14.03.2014

В полном объеме решение изготовлено 26.03.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы \_\_\_\_\_ по  
Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного  
законодательства в следующем составе: <...>

с участием: <...>

рассмотрев дело №581-ФАС52-03/13, возбужденное по признакам нарушения  
обществом с ограниченной ответственностью «Автозаводская ТЭЦ» (603004, город  
Нижний Новгород, проспект Ленина, дом 88, ИНН 5256049357), закрытым  
акционерным обществом «Волгаэнергосбыт» (603004, г. Нижний Новгород, улица  
Лоскутова, дом 1, ИНН 5256062171), обществом с ограниченной  
ответственностью «Наш дом» (603004, г. Нижний Новгород, пр. Молодежный,  
д.2; ИНН 5256097488) 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 заявление <...> (далее – заявитель) на действия закрытого акционерного общества «Волгаэнергосбыт» (далее – ЗАО «Волгаэнергосбыт»), связанные с неправильным, по мнению заявителя, расчетом платы за горячее водоснабжение за период с ноября 2012 года по январь 2013 года.

По итогам рассмотрения указанного заявления в отношении ЗАО «Волгаэнергосбыт» Управлением возбуждено дело №581-ФАС52-03/13 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ №246 от 13.06.2013).

Заявитель и лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, - ООО «Центр-СБК», надлежащим образом извещенные о месте и времени рассмотрения настоящего дела, на заседание комиссии, состоявшееся 14 марта 2014 года, не явились, явку представителей не обеспечили.

Представитель ЗАО «Волгаэнергосбыт» и ООО «Автозаводская ТЭЦ» факт нарушения антимонопольного законодательства ЗАО «Волгаэнергосбыт» не признал; пояснил, что в ноябре 2012 года заявитель совершил самовольный демонтаж индивидуального прибора учета горячего водоснабжения, не уведомив об этом ЗАО «Волгаэнергосбыт». При совершении проверки сотрудниками ЗАО «Волгаэнергосбыт» выявлен факт отсутствия ранее введенного в эксплуатацию прибора учета, о чем составлен соответствующий акт. В связи с самовольным демонтажем прибора учета горячего водоснабжения плата за потребленный коммунальный ресурс <...> выставялась по нормативу потребления.

Кроме того пояснил, что по договору оказания услуг по организации расчетов за тепловую энергию и горячую воду №ДУИ/330/01/12 от 08.08.2012 ЗАО «Волгаэнергосбыт» выступает в качестве агента ООО «Автозаводская ТЭЦ» и не занимает доминирующее положение на рынке предоставления коммунальных услуг. Кроме того, ЗАО «Волгаэнергосбыт», оказывая агентские услуги и выступая «Исполнителем» по договору оказания услуг, не является «исполнителем» коммунальных услуг и не имеет отношений с гражданами – потребителями. ЗАО «Волгаэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии и занимает доминирующее положение исключительно на рынке реализации электроэнергии. На иных рынках общество такого положения не занимает.

Относительно ситуации с <...> представитель ЗАО «Волгаэнергосбыт» пояснил, что проведена дополнительная проверка по вопросу правильности начисления платы заявителю за потребленные коммунальные услуги, по результатам которой выявлена ошибка в начислении. В связи с этим заявителю сделан перерасчет.

Представитель ООО «Наш Дом» пояснил, что между ООО «Наш Дом» и ООО «Автозаводская ТЭЦ», заключен договор оказания услуг по организации расчетов за тепловую энергию и горячую воду №ДУИ/330/01/12 от

08.08.2012. В соответствии с данным договором ООО «Автозаводская ТЭЦ» рассчитывает плату за коммунальные услуги (отопление и горячее водоснабжение). В связи с этим к ответственности должно быть привлечено ООО «Автозаводская ТЭЦ». Кроме того, пояснил, что <...> с вопросом о неправомерности расчета платы за горячее водоснабжение в ООО «Наш Дом» не обращалась.

Определением об отложении дела №581-ФАС52-03/13 о нарушении антимонопольного законодательства от 14.10.2013 исх. №ЮГ-03/3979 ООО «Автозаводская ТЭЦ» (далее – Общество, Ответчик) привлечено к рассмотрению искомого дела в качестве ответчика.

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

<...> проживает в квартире, расположенной по адресу: <...>; поставщиком горячего водоснабжения в указанное жилое помещение (ресурсоснабжающей организацией) является ООО «Автозаводская ТЭЦ».

Выставление заявителю платежных документов за оказанные жилищно-коммунальные услуги, в частности потребление горячей воды, осуществляет ООО «Центр-СБК», действующее на основании договора об осуществлении расчетно-кассового обслуживания с ЗАО «Волгаэнергосбыт», реализующим с 2012 года тепловую энергию населению в качестве агента ООО «Автозаводская ТЭЦ».

Тариф на горячую воду для ООО «Автозаводская ТЭЦ» утвержден решением региональной службы по тарифам Нижегородской области от 30.11.2011 №57/12 и составлял в период с января по июнь 2012 года 68,10 руб., с июля по август 2012 года - 72,18 руб., с сентября по декабрь 2012 года - 74,49 рублей за кубический метр; на период с января по июнь 2013 года тариф на горячую воду для названного хозяйствующего субъекта не изменился (решение РСТ Нижегородской области от 30.11.2012 №68/109).

23 июля 2011 года ЗАО «Волгаэнергосбыт» допущен в эксплуатацию индивидуальный прибор учета горячей воды №<...>, установленный в жилом помещении заявителя, расположенном по адресу: <...> (акт №АЭС-06-159 от 23.07.2011).

Впоследствии 12 мая 2012 года в жилом помещении заявителя прибор учета горячей воды вышел из строя (в связи с аварийной ситуацией – течью прибора учета) и заменен в тот же день на новый ООО НГЦУОРПУ «Метаком Сервис» по гарантии, что подтверждается следующими документами:

- актом №777 от 12.05.2012, составленным ООО НГЦУОРПУ «Метаком Сервис» и <...>
- нарядом ООО НГЦУОРПУ «Метаком Сервис» №777 от 12.05.2012 на проведение профилактических и ремонтных работ;
- нарядом ООО НГЦУОРПУ «Метаком Сервис» №81 от 18.05.2012 на проведение технического обслуживания приборов учета.

С мая по октябрь 2012 года начисление платы за горячую воду осуществлялось

ЗАО «Волгаэнергосбыт» по среднемесячным показаниям ранее установленного прибора учета (который по факту на тот момент уже вышел из эксплуатации).

При этом 24 июля 2012 года по адресу места жительства заявителя представителем ЗАО «Волгаэнергосбыт» производилась проверка технического состояния узла учета ГВС, по результатам которой составлен акт №АЭС06/17271, в котором зафиксировано, что у потребителя «отсутствует паспорт на счетчик ГВС».

06 ноября 2012 года представителем ЗАО «Волгаэнергосбыт» проведена проверка технического состояния узла учета тепловой энергии, по результатам которой составлен одноименный акт 06.11.12/104, в котором зафиксировано следующее: «Старый счетчик номера нет, подтекал, был снят фирмой «Метаком Сервис», установлен на его месте новый 0423398, новый опломбирован».

На основании указанного акта ЗАО «Волгаэнергосбыт» дало указание расчетной организации о производстве перерасчета платы за горячее водоснабжение для заявителя за период с 24 апреля 2012 года (с момента передачи заявителем последних показаний ранее установленного прибора учета горячей воды) по 06 ноября 2012 года (даты проведения проверки прибора учета ГВС) следующим образом (письмо ЗАО «Волгаэнергосбыт» №1406 от 04.03.2013):

- начисления за период с 27.04.2012 по 06.11.2012 платы за ГВС по нормативу потребления на сумму 6326,94 руб. (за 6 месяцев);

- возврат ранее выставленных среднемесячных начислений по прибору учета №С3493605 за объем 49,64 куб.м на сумму 3561,87 руб. (отражена в извещениях-квитанциях за период с июня по ноябрь 2012 года);

- разница в 2765,07 руб. (6326,94 - 3561,87) отражена как перерасчет в квитанции за январь 2013 года.

Впоследствии 16.01.2013 <...> (собственник искомого жилого помещения, родственник заявителя) обратился в ЗАО «Волгаэнергосбыт» с заявлением об опломбировке установленного в мае 2012 года счетчика горячей воды. 16.01.2013 указанный прибор учета горячей воды принят в эксплуатацию (Акт №ВЭС36/26825 от 16.01.2013); с указанной даты учет потребления горячей воды ведется по указанному прибору №0423398.

***Комиссия, заслушав объяснения заявителя, ответчика, заинтересованного лица, проанализировав материалы дела, приходит к следующему.***

1. Согласно части 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.

Статья 4 Федерального закона от 14.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» определяет передачу тепловой энергии как естественно-монопольный вид деятельности.

Юридическое лицо, занятое производством (реализацией) товара в условиях естественной монополии, является субъектом естественной монополии (статья 3

Федерального закона «О естественных монополиях»).

В силу прямого указания закона положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим (часть 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции»).

ООО «Автозаводская ТЭЦ» занимает доминирующее положение на рынке реализации тепловой энергии в географических границах тепловых сетей, присоединенных к принадлежащему обществу источнику теплоты. Указанное подтверждается имеющимся в материалах дела аналитическим отчетом, составленным по результатам анализа данного товарного рынка, проведенного в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Таким образом, Ответчик занимает доминирующее положение на рынках реализации тепловой энергии и услуг по ее передаче в границах тепловых сетей, присоединенных к источнику теплоты, эксплуатируемому ООО «Автозаводская ТЭЦ», следовательно, действия Общества могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Между ООО «Автозаводская ТЭЦ» от имени и за счет которого на основании агентский договор №АДТ/020/03/11 от 05.04.2011 действует ЗАО «Волгаэнергосбыт» и ООО «Наш Дом» заключен договор теплоснабжения и горячего водоснабжения №1700\2\15 от 01.01.2012 (далее – Договор теплоснабжения). По данному договору теплоснабжающая организация (ООО «Автозаводская ТЭЦ») обязуется обеспечивать подачу «Исполнителю» (ООО «Наш Дом») тепловой энергии и горячей воды, вырабатываемой ООО «Автозаводская ТЭЦ» (пункт 2.1 Договора теплоснабжения). Кроме того, согласно пункту 2.1.5 Договора теплоснабжения ООО «Автозаводская ТЭЦ» обязуется производить перерасчет стоимости тепловой энергии и горячей воды ООО «Наш Дом» по основаниям, предусмотренным действующим законодательством.

В свою очередь между ООО «Наш Дом» и ООО «Автозаводская ТЭЦ» от имени и за счет которого на основании агентский договор №АДТ/020/03/11 от 05.04.2011 действует ЗАО «Волгаэнергосбыт» заключен договор оказания услуг по организации расчетов за тепловую энергию и горячую воду №ДУИ/330/01/12 от 08.08.2012. исходя из предмета указанного договора следует, что «Исполнитель (ООО «Автозаводская ТЭЦ») берет на себя обязательства оказывать услуги по организации и проведению расчетов за предоставленные Заказчиком (ООО «Наш Дом») своим Потребителям коммунальные услуги (отопление и горячее водоснабжение), а Заказчик обязуется принять услуги и оплатить.

Из имеющихся материалов следует, что между ЗАО «Волгаэнергосбыт» и ООО «Автозаводская ТЭЦ» заключен агентский договор №АДТ/020/03/11 от 05.04.2011 (далее – Агентский договор). Договор содержит следующие условия, имеющие юридическое значение для рассмотрения настоящего дела:

- «...принципал (ООО «Автозаводская ТЭЦ») поручает, агент (ЗАО «Волгаэнергосбыт») берет на себя обязательства совершать юридические и

фактические действия по реализации тепловой энергии и горячей воды, вырабатываемых источниками теплоснабжения принципала, а принципал обязуется уплатить агенту вознаграждение за оказываемые услуги. **Агент действует от имени и за счет принципала** при совершении юридических и фактических действий по реализации тепловой энергии, горячей воды и оказанию дополнительных услуг, неразрывно связанных с исполнением указанных договоров (**установка узлов учета, приемка в эксплуатацию и т.д.**) ...» (пункт 1.1 Агентского договора);

- агент обязан производить расчет стоимости потребленных абонентами энергоресурсов по тарифам, установленным региональной службой по тарифам Нижегородской области для принципала, и выставлять к оплате платежные документы за отпущенные энергоресурсы (пункт 2.1.4 Агентского договора);
- агент, действуя от своего имени, но за счет принципала, осуществляет получение от абонентов на свои расчетные счета денежные средства в счет оплаты тепловой энергии, горячей воды, реализованных абонентам. Денежные средства, поступившие на расчетный счет агента, являются собственностью принципала (ООО «Автозаводская ТЭЦ») (пункт 2.1.6 Агентского договора).

Анализ приведенных положений договоров показывает, что ООО «Наш Дом» не участвует в отношениях, складывающихся между ООО «Автозаводская ТЭЦ» и потребителями в связи обязательствами последних по оплате поставленных ресурсов, что исключает возможность домоуправляющей организации изменять основания для начисления коммунальной платы без согласия ООО «Автозаводская ТЭЦ». ООО «Автозаводская ТЭЦ» осуществляет (через ООО «Центр-СБК», договор №22-1/161 от 01.02.2012 на информационно-расчетное обслуживание) работу по организации расчетов с потребителями и получает денежные средства с жителей за поставленную тепловую энергию и горячую воду, что обуславливает договорные отношения именно между Ответчиком и потребителями.

Таким образом, заключенный между ООО «Автозаводская ТЭЦ» и ООО «Наш Дом» Договор теплоснабжения предполагает, что обязательства потребителей по оплате услуг водоснабжения и водоотведения возникают непосредственно перед Ответчиком, что каким-либо нормативным правовым актам не противоречит.

Отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354 (далее – Правила №354).

Исходя из пункта 59 Правил №354, плата за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении за расчетный период, определяется исходя из рассчитанного **среднемесячного объема потребления** коммунального ресурса потребителем, определенного по показаниям индивидуального прибора учета за период не менее 1 года, а если период работы прибора учета составил меньше 1 года, - то за фактический период работы прибора учета, но не менее 3 месяцев (для отопления - не менее 3 месяцев отопительного периода), в частности, в случае выхода из строя или

**утраты ранее введенного в эксплуатацию индивидуального прибора учета** - начиная с даты, когда наступили указанные события, а если дату установить невозможно, - то начиная с расчетного периода, в котором наступили указанные события, до даты, когда был возобновлен учет коммунального ресурса путем введения в эксплуатацию соответствующего установленным требованиям индивидуального прибора учета, но не более **3 расчетных периодов подряд**.

По истечении указанного в [пункте 59](#) данных Правил предельного количества расчетных периодов, за которые плата за коммунальную услугу определяется по данным, предусмотренным указанным [пунктом](#), плата за коммунальную услугу рассчитывается в соответствии с [пунктом 42](#) настоящих Правил, исходя из нормативов потребления коммунальных услуг.

Таким образом, осуществляя перерасчет платы за горячее водоснабжение для заявителя за 6 месяцев 2012 года (июнь-ноябрь) необходимо было учитывать положения пунктов 59, 60 Правил №354 и за первые 3 месяца осуществлять расчет по среднемесячным показаниям вышедшего из строя в мае 2012 года прибора учета и лишь затем осуществлять расчет платы по нормативу потребления.

Учитывая, что среднемесячное потребление горячей воды заявителем согласно данным ЗАО «Волгаэнергосбыт» не превышало 10 куб.м (49,64 куб.м. - потребление горячей воды, отраженное в квитанциях-извещениях за июнь-ноябрь 2012 года), за первые три месяца перерасчет необходимо было осуществлять за объем потребления горячей воды, который не превысил бы 30 куб.м. Между тем фактически доначисление производилось, исходя из расчета по нормативу потребления горячей воды, что с учетом 4 проживающих в рассматриваемом жилом помещении зарегистрированных лиц, составляет 14,64 куб.м в месяц и 43,92 куб.м - за 3 месяца соответственно (3,66 куб.м - норматив на 1 человека, утвержденный постановлением Правительства Нижегородской области от 19.05.2009 №2118).

Частью 1 статьи 10 Закона 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, в частности нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10).

При этом согласно постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в статье 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом (пункт 4).

Действия ЗАО «Волгаэнергосбыт», связанные с осуществлением перерасчета платы за горячее водоснабжение заявителю в связи с утратой ранее введенного в эксплуатацию индивидуального прибора учета горячего водоснабжения по нормативу потребления за весь период, в течение которого у потребителя отсутствовал прибор учета горячей воды, по нормативу

потребления, нарушают пункты 59, 60 Правил №354, ущемляют интересы <...>, поскольку приводят к неправомерному завышению платы за ЖКУ.

Согласно пункту 1 статьи 1005 Гражданского кодекса российской Федерации (далее – ГК РФ) по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. ***По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.***

В силу пункта 1 статьи 1050 ГК РФ и пункта 1.1 агентского договора №АДТ/020/03/11 от 05.04.2011 комиссия Нижегородского УФАС России делает вывод о том, что за неправомерные действия, совершенные ЗАО «Волгаэнергосбыт», связанные с осуществлением перерасчета платы за горячее водоснабжение <...>, несет ответственность именно ООО «Автозаводская ТЭЦ».

Оценив в совокупности приведенные выше фактические обстоятельства, положения нормативных правовых актов, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что обществом с ограниченной ответственностью «Автозаводская ТЭЦ» нарушена часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части осуществления <...> перерасчета платы за горячее водоснабжение без учета положений действующего законодательства (пункты 59-60 Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354).

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 принимает во внимание тот факт, что с сентября 2013 года ООО «Автозаводская ТЭЦ» в отношении <...> была проведена дополнительная проверка по вопросу правильности начисления платы заявителю за потребленные коммунальные услуги, по результатам которой была выявлена ошибка в начислении. В связи с этим заявителю был сделан перерасчет.

В связи с указанным предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдается.

Между тем комиссия полагает целесообразным выдать ООО «Автозаводская ТЭЦ» предписание о недопущении совершения действий, направленных на недопущение нарушения антимонопольного законодательства, для чего при осуществлении перерасчета платы за горячее водоснабжение в связи с утратой ранее введенного в эксплуатацию индивидуального прибора учета горячего водоснабжения, соблюдать соответствующий порядок, установленный пунктами 59-60 Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354.

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 установленным факт нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Автозаводская ТЭЦ» (603004, город Нижний Новгород, проспект Ленина, дом 88, ИНН 5256049357) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части осуществления <...> перерасчета платы за горячее водоснабжение без учета положений действующего законодательства (пункты 59-60 Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354).
2. Рассмотрение дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» закрытым акционерным обществом «Волгаэнергосбыт» (603004, г. Нижний Новгород, улица Лоскутова, дом 1, ИНН 5256062171) и обществом с ограниченной ответственностью «Наш дом» (603004, г. Нижний Новгород, пр. Молодежный, д.2; ИНН 5256097488) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) обществ.
3. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Автозаводская ТЭЦ» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

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

**Председатель комиссии**

<...>

**Члены комиссии**

<...>