

РЕШЕНИЕ

«18» июля 2008 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;

Бориленко Н.Д. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

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

рассмотрев дело № 29 от 25.06.2008 г. по признакам нарушения ОАО «Сибирьэнерго» (630005, г. Новосибирск, ул. Некрасова, 54) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», в присутствии

представителя заявителя ЖСК «Рубин»: <...>;

представителей ответчика ОАО «Сибирьэнерго» по доверенности, <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ЖСК «Рубин» (г. Новосибирск, ул. Пермитина, 14) с просьбой защитить его интересы при урегулировании разногласий с ОАО «Сибирьэнерго» по проекту договора на подачу тепловой энергии в горячей воде в части расчета фактического объема потребленной тепловой энергии ЖСК «Рубин». По существу разногласий ЖСК «Рубин» сообщило следующее.

ЖСК «Рубин» не имеет приборов учета, однако ОАО «Сибирьэнерго», вразрез с постановлением Правительства РФ № 307 от 23.05.2006 г., предъявляет ЖСК «Рубин» счета по оплате тепловой энергии по максимальной часовой нагрузке, зафиксированной в договоре, что приводит к дополнительным затратам на тепловую энергию в размере 15-30 %, по сравнению с платой за тепловую энергию по нормативам. Эти дополнительные затраты не компенсируются ни льготами, ни субсидиями для малоимущих. На предложения ЖСК «Рубин» изменить условия договора по оплате за тепловую энергию, исходя из утвержденных нормативов, а не по зафиксированной почасовой нагрузке, которая предполагает наличие приборов учета, ОАО «Сибирьэнерго» настаивает на своем варианте или предлагает установить приборы учета. В данный момент из-за отсутствия

финансовых средств Кооператив не имеет возможности установить приборы учета.

ЖСК «Рубин» считает, что ранее действующие договоры и проект договора, составленный ОАО «Сибирьэнерго» на 2008 г., не соответствуют российскому законодательству и нарушают права граждан при оплате необоснованно завышенных услуг, которые Кооператив не может проконтролировать из-за отсутствия приборов учета и применяемой методики ОАО «Сибирьэнерго» по определению фактического потребления тепловой энергии по дому, обслуживаемому ЖСК «Рубин», за соответствующий период.

В связи с изложенным, ЖСК «Рубин» просит помочь урегулировать указанные разногласия с ОАО «Сибирьэнерго».

По существу дела ОАО «Сибирьэнерго» представило следующее объяснение.

Между ОАО «Новосибирскэнерго», правопреемником которого является ОАО «Сибирьэнерго», и ЖСК «Рубин» заключен договор № 1199 от 20.09.2005 г. на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде для теплоснабжения жилого дома по адресу: ул. Пермитина, 14.

Согласно пункту 2.1. договора Энергоснабжающая организация обязалась подавать ЖСК «Рубин» тепловую энергию для жилого дома по ул. Пермитина, 14 в объемах, ориентировочно установленных договором (Приложение № 1), в пределах 2319,24 Гкал в год (с учетом тепловых потерь) с максимумом часовой тепловой нагрузки 0,5627 Гкал/ч (в том числе: отопление – 0,2213 Гкал/ч, горячее водоснабжение – 0,3414 Гкал/ч). Согласно пункту 4.1. договора количество отпускаемой тепловой энергии ЖСК «Рубин» по договору № 1199 от 20.09.2005 г. определяется энергоснабжающей организацией расчетным путем по балансовому методу на основании результатов расчета существующей автоматизированной программы расчета «Карат».

В связи с принятием 23.05.2006 г. Правительством РФ постановления № 307, которым были утверждены «Правила предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее – Правила), Энергоснабжающая организация разработала текст договора, условия которого соответствуют нормам данного постановления. Необходимо отметить, что текст договора теплоснабжения в 2007 г. проходил неоднократную экспертизу на соответствие действующему законодательству в Мэрии г. Новосибирска и Городском Совете депутатов, и был утвержден Комиссией при Координационном совете Мэрии города. Новая редакция договора № 1199-П была отправлена в адрес ЖСК «Рубин». В договоре на основании представленного ЖСК «Рубин» полного текста технической документации была указана максимальная тепловая нагрузка 0,5627 Гкал/ч (в том числе: отопление – 0,2213 Гкал/ч, горячее водоснабжение – 0,3414 Гкал/ч) для жилого дома, расположенного по адресу: ул. Пермитина, 14. Следует отметить, что вышеуказанная нагрузка соответствует нагрузке, указанной в паспорте ввода, подписанном ЖСК «Рубин», и в перечне объектов, также подписанном ЖСК «Рубин». Данный договор подписан ЖСК «Рубин» с протоколом разногласий. Ответ по протоколу разногласий подготовлен в письменной форме и направлен ЖСК «Рубин» письмом № ДО/№ 2222 от 22.04.2008 г.

Основное возражение со стороны ЖСК «Рубин» сводится к тому, что оно полагает, что количество потребленной домом по ул. Пермитина, 14 тепловой энергии должно

определяться по нормативам потребления, установленным Мэрией г. Новосибирска. В обоснование своей позиции ЖСК «Рубин» ссылается на положения пункта 19 Правил, причем ЖСК «Рубин» принимает во внимание лишь первую часть данного пункта. Положение второй части пункта 19 Правил, предусматривающее, что «При этом исполнитель производит 1 раз в год корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 приложения № 2 к настоящим Правилам», ЖСК «Рубин» по какой-то причине игнорирует.

Из формулы корректировки, утвержденной Правилами, следует, что исполнитель 1 раз в год предъявляет каждому потребителю разницу между общим размером платы за потребленную многоквартирным домом тепловую энергию и размером платы потребителя за прошедший год пропорционально площади его жилого помещения. Таким образом, в соответствии с приведенной нормой, потребители обязаны оплатить всю отпущенную для теплоснабжения дома тепловую энергию, а нормативы потребления коммунальных услуг установлены для удобства оплаты потребителей. Правилами фактически установлен принцип равномерной оплаты, т.е. в течение года потребители производят оплату в одном и том же размере, при этом оплата производится и в летний период, несмотря на то, что летом отопление отсутствует. Принцип равномерной оплаты, прежде всего, направлен на то, чтобы облегчить бремя платежей за отопление для граждан, в противном случае гражданам приходилось бы платить значительные суммы в весенне-зимний период. В то же время летом они были бы освобождены от оплаты. Однако установленный Правилами принцип равномерной оплаты на основании нормативов потребления коммунальных услуг не отражает и не должен отражать фактическое потребление тепловой энергии, поскольку оно не может быть одинаковым зимой и летом. Поэтому ОАО «Сибирьэнерго» не может согласиться с доводами ЖСК «Рубин» о том, что объем потребленной жилым домом тепловой энергии должен приниматься равным нормативам потребления, устанавливаемым органами местного самоуправления. Вышеуказанный довод ЖСК «Рубин» опровергается постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 306, в пункте 3 которого сказано, что устанавливаемые в соответствии с настоящими Правилами нормативы потребления коммунальных услуг применяются при отсутствии приборов учета и предназначены для определения платы за коммунальные услуги. Таким образом, в данной статье конкретно указано, что нормативы применяются не для определения количества потребленных коммунальных услуг, а для определения размера платы за эти услуги при отсутствии у потребителя приборов учета.

Как следует из текста пункта 1 Приложения № 2 к Правилам, количество тепловой энергии, потребленное жилым домом при отсутствии приборов учета, определяется ресурсоснабжающей организацией (Энергоснабжающей организацией) расчетным путем в порядке, установленном законодательством. Расчетный способ определения количества потребленной тепловой энергии установлен следующими законодательными актами.

Согласно пункту 1 статьи 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539-547 ГК РФ, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Таким образом, данной статьей установлен приоритет специальных нормативных актов перед нормами ГК РФ об энергоснабжении.

Таковыми актами в сфере снабжения тепловой энергией являются: «Правила учета тепловой энергии и теплоносителя», утвержденные Минтопэнерго РФ № Вк-4936 от 12.09.1995 г., зарегистрированные в Минюсте 25.09.1995 г. № 954 и «Методика определения количества тепловой энергии теплоносителя в водных системах коммунального теплоснабжения», утвержденная Приказом Государственного комитета РФ по строительству и ЖКК № 105 от 06.05.2000 г. Указанная Методика носит нормативно-технический характер и является обязательной к применению.

Согласно пунктам 24, 25, 26 Методики, при временном отсутствии у потребителя тепловой энергии (абонента) приборов учета или в период до их установки, для определения потребленной тепловой энергии и теплоносителя применяется расчетный метод учета. Количество тепловой энергии и теплоносителя, использованных отдельным абонентом без приборов учета, рассматривается как соответствующая часть общего количества тепловой энергии и теплоносителя, потребленного всеми абонентами без приборов учета в системе теплоснабжения.

Общее количество тепловой энергии и теплоносителя, потребленное за расчетный период всеми абонентами без приборов учета, определяется из теплового и водного балансов системы теплоснабжения, а отдельным потребителем - пропорционально его расчетным часовым тепловой и массовой (объемной) нагрузкам, указанным в договоре теплоснабжения.

В проекте договора, направленном ЖСК «Рубин» соблюдены все требования вышеперечисленных нормативных актов: количество потребленной жилым домом тепловой энергии определяется по факту потребления, с учетом существования отопительного сезона, расчетным путем, а оплату Абонент ежемесячно обязан проводить в размере общей суммы начислений за коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению, подлежащей оплате со стороны жильцов, а также мер социальной поддержки и потребления собственных объектов и субабонентов (при наличии). И раз в год, по итогам произведенной в соответствии с требованиями законодательства корректировки, оплачивать величину произведенной корректировки.

Из указанного следует, что порядок определения количества потребленной тепловой энергии абонентом, установленный в действующем договоре, соответствует требованиям Правил.

На основании изложенного, ОАО «Сибирьэнерго» считает, что оспариваемые ЖСК «Рубин» условия договора основаны на действующем законодательстве, следовательно, не могут считаться невыгодными для того или иного контрагента, поскольку в равной степени распространяются на всех потребителей. Включение таких условий в договор не может рассматриваться как противоправное действие, так как ОАО «Сибирьэнерго» лишь руководствуется обязательными правилами поведения. Таким образом, ОАО «Сибирьэнерго» считает, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства в части навязывания невыгодных условий договора ЖСК «Рубин».

При рассмотрении дела представители лиц, участвующих в деле поддержали свои доводы, приведенные в объяснениях по существу дела.

Изучив представленные материалы и заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ОАО «Сибирьэнерго» приказом Новосибирского УФАС России № 236 от 15.11.2007 г. включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 %. Данным приказом установлено, что ОАО «Сибирьэнерго» на рынке реализации тепловой энергии в горячей воде занимает долю более 50 % в границах зон деятельности ОАО «Сибирьэнерго», соответствующих балансовой принадлежности сетей

ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго». Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Сибирьэнерго» занимает доминирующее положение на рынке реализации тепловой энергии в горячей воде в указанных географических границах.

Из анализа протоколов разногласий ЖСК «Рубин» и ОАО «Сибирьэнерго» к проекту договора № 1199-П на подачу тепловой энергии в горячей воде установлено, что стороны поддерживают следующие позиции по вопросу определения фактического объема потребления тепловой энергии при отсутствии у ЖСК «Рубин» приборов учета:

Спорный пункт договора	Редакция ЖСК «Рубин»	Редакция ОАО «Сибирьэнерго»
2.1.	<p>Установить объем потребления исходя из общей площади дома, количества зарегистрированных человек и утвержденных нормативов и тарифов на действующий период договора или установить (без приборов учета) максимальную часовую нагрузку в пределах: по отоплению 0,10217 Гкал/ч, по горячему водоснабжению 0,0429 Гкал/ч. Предел годового потребления установить 1254 Гкал в год, в том числе: на отопление – 883 Гкал, на горячее водоснабжение – 371 Гкал.</p>	<p>В данном пункте указана максимальная тепловая нагрузка 0,5627 Гкал/ч (в том числе: отопление – 0,2213 Гкал/ч, горячее водоснабжение – 0,3414 Гкал/ч) на основании представленных ЖСК «Рубин» документов, оформленных ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» и ЖСК «Рубин».</p> <p>Предлагаемая для указания максимальная тепловая нагрузка не подтверждена никакими соответствующими документами, рассчитана, очевидно, исходя из нормативов потребления, по которым должна рассчитываться плата для населения за коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению. Поэтому считаем, нет основания для изменения пункта 2.1. договора.</p>
3.2.7.	<p>Откорректировать на «Получать от энергосберегающей организации тепловую энергию в объемах, согласно пункту 2.1.»</p>	<p>Оставить без изменений в редакции «Энергоснабжающей организации» (по мотивам отказа в изменении редакции пункта 2.1.)</p>
	<p>Убрать, т.к. нет приборов учета. Расчет объема потребляемой тепловой</p>	

4.1.	<p>энергии вести по формуле:</p> <p>По теплу: $P = S \times N \times T$, где</p> <p>S - общая площадь i-того помещения (квартиры), м.кв</p> <p>N - норматив потребления тепловой энергии на отопление, Гкал/м.кв</p> <p>T - тариф на тепловую энергию, руб/Гкал</p> <p>По горячему водоснабжению:</p> <p>$P = П \times N \times T$, где</p> <p>П – количество зарегистрированных граждан, чел</p> <p>N - норматив потребления Гкал/чел</p> <p>T - тариф на горячее водоснабжение, руб/Гкал</p>	<p>Нецелесообразно менять пункт 4.1.</p> <p>ЖСК предложен порядок определения платы за предоставленные коммунальные услуги в соответствии с требованиями Правил, при расчете которой ЖСК должен учитывать и ежемесячно корректировать размер платы временно проживающего или отсутствующего потребителя. Пунктом 4.1. установлен порядок определения энергоснабжающей организацией или Абонентом количества тепловой энергии расчетным методом согласно «Правил учета тепловой энергии и теплоносителя», № 954 от 25.09.1995 г., зарегистрированных в Минюсте РФ</p>
------	--	--

В соответствии с пунктом 8 Правил условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

При применении данного пункта Правил, необходимо учитывать следующее (письмо Минрегиона РФ № 21492-СК/07 от 29.11.2007 г. «О заключении договоров исполнителей коммунальных услуг с ресурсоснабжающими организациями»).

В соответствии со статьей 548 ГК РФ (применение правил об энергоснабжении к другим договорам) предусмотренные статьями 539 - 547 ГК РФ правила применяются к отношениям ресурсоснабжения, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно подпункту «в» пункта 49 Правил в обязанности исполнителя коммунальных услуг входит заключение с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов, необходимых для предоставления коммунальных услуг (далее - договор ресурсоснабжения) или их производство. Правила (пункт 3) определяют, что исполнитель - это лицо, предоставляющее коммунальные услуги, производящее или приобретающее коммунальные ресурсы,

а ресурсоснабжающая организация - это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, осуществляющие продажу исполнителю коммунальных ресурсов, используемых для предоставления коммунальных услуг.

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Согласно пункту 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. В соответствии со статьей 426, пунктом 4 статьи 539, статьей 548 ГК РФ приобретение исполнителем у ресурсоснабжающей организации коммунальных ресурсов с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами осуществляются на основании публичного договора энергоснабжения (ресурсоснабжения), при заключении и исполнении которого являются для сторон обязательными требования Правил предоставления (пользования, оказания) соответствующих коммунальных услуг.

При этом пунктом 8 Правил для сторон договора ресурсоснабжения установлены обязательные правила, в соответствии с которыми условия такого договора не должны противоречить Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. Положения нормы пункта 8 Правил направлены на обеспечение соответствия условий договоров ресурсоснабжения и основанных на Правилах обязательств исполнителей.

В соответствии с пунктом 8 Правил условия договора ресурсоснабжения не должны, в частности, противоречить следующим императивным гражданско-правовым нормам Правил:

а) пункту 15 (в части тарифов на коммунальные ресурсы и услуги водоотведения, применяемых для расчетов ресурсоснабжающей организации с исполнителем, являющимся управляющей организацией, товариществом собственников жилья или специализированным жилищным потребительским кооперативом);

б) пунктам 16 - 34 (в части порядка расчета платы за потребленные в многоквартирном доме коммунальные ресурсы, периодичности внесения такой платы, например, равномерности оплаты потребленной тепловой энергии исходя из среднемесячных объемов потребления тепловой энергии за предыдущий год, а при отсутствии таких данных - по нормативам потребления и проведении 1 раз в год корректировки размера платы. С учетом нормы пункта 17 Правил оплата фактически потребленного количества тепловой энергии возможна только при применении двуставочных тарифов, включающих в себя постоянную составляющую ставку тарифа за мощность и переменную составляющую - ставку тарифа на тепловую энергию);

в) пунктам 54 - 59 (в части порядка перерасчета платы за отдельные виды коммунальных ресурсов в связи с временным отсутствием потребителей в занимаемых жилых помещениях);

г) пунктам 60 - 63 и приложения N 1 к Правилам (в части порядка изменения размера платы за подачу коммунальных ресурсов ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность).

Согласно пункту 4 статьи 426 ГК РФ условия договоров ресурсоснабжения должны соответствовать правилам, обязательным для сторон при заключении и исполнении публичных договоров, издаваемым Правительством Российской Федерации. В силу пункта 5 статьи 426 ГК РФ условия публичного договора, не соответствующие обязательным требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, ничтожны. Заключение договоров ресурсоснабжения без соблюдения требований пункта 8 Правил является нарушением пункта 4 статьи 421, пункта 1 статьи 422, пункта 4 статьи 426 ГК РФ и влечет последствия, предусмотренные статьями 166 - 168 и 180 ГК РФ.

На основании пункта 8 Правил исполнитель вправе требовать установления соответствующих Правилам паритетных условий договоров ресурсоснабжения.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что не соответствует требованиям Правил довод ЖСК «Рубин» о том, что исполнитель коммунальных услуг в случае отсутствия в жилом многоквартирном доме приборов учета тепловой энергии не должен проводить корректировку размера платы за отопление 1 раз в год.

В силу подпункта а) пункта 19 Правил, при отсутствии приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для отопления - в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 приложения № 2 к Правилам. При этом исполнитель производит 1 раз в год корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 приложения № 2 к названным Правилам. Условия изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, и условие об ежегодной корректировке размера платы за отопление (при отсутствии приборов учета тепловой энергии) – это разные условия Правил, оба обязательные для соблюдения исполнителями коммунальных услуг (в т.ч. и ЖСК «Рубин»). Так, в случае получения жителями дома, обслуживаемого ЖСК «Рубин», коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, исполнитель обязан (в силу подпункта ж) пункта 49) производить уменьшение размера платы за коммунальные услуги. А корректировку размера платы за отопление исполнитель коммунальных услуг обязан проводить 1 раз в год при отсутствии приборов учета.

Следовательно, ОАО «Сибирьэнерго» правомерно настаивает на выполнении ЖСК «Рубин» корректировки размера платы за отопление и горячее водоснабжение 1 раз в год.

В результате анализа спорных пунктов (пункт 2.1. – обязанности Энергоснабжающей организации, пункт 3.2.7. – права Абонента, пункт 4.1. – учет тепловой энергии) договора № 1199-П на подачу тепловой энергии в горячей воде и раздела 6 (расчеты за тепловую энергию) данного договора; «Правил учета тепловой энергии и теплоносителя», утвержденных Минтопэнерго РФ № Вк-4936 от 12.09.1995 г., зарегистрированных в Минюсте под № 954 от 25.09.1995 г. и «Методики определения количества тепловой энергии теплоносителя в водных системах коммунального теплоснабжения», утвержденной Приказом Государственного комитета РФ по строительству и ЖКК № 105 от 06.05.2000 г. Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что порядок расчетов за тепловую энергию, а также спорные пункты указанного договора в редакции ОАО

«Сибирьэнерго» соответствуют действующему законодательству РФ, в том числе Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства РФ № 307 от 23.05.2006 г.

Следовательно, в действиях ОАО «Сибирьэнерго» по отказу внести изменения в условия договора № 1199-П на подачу тепловой энергии в горячей воде о порядке учета фактического объема потребления тепловой энергии по нормативам потребления коммунальных услуг населением, установленным мэрией г. Новосибирска, отсутствует нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», а именно навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

В связи с изложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1. Дело в отношении ОАО «Сибирьэнерго» производством прекратить в связи с отсутствием в его действиях, рассматриваемых Комиссией, нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель Комиссии
Швалов

А.Г.

Члены Комиссии
Бориленко

Н.Д.

Е.П. Кучук

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

Примечание.

За невыполнение в установленный срок законного решения 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 решение антимонопольного органа.