

Решение и предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 03-6/1-15-2009 о нарушении ООО «Тверьрегионгаз» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Дело рассмотрено: 05 мая 2009 г. г. Тверь

Решение изготовлено: 20 мая 2009 г.

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;

- Пестова А.С. – главный специалист- эксперт отдела антимонопольного контроля;

- Суханова Н.В. – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 03-6/1-15-2008 по признакам нарушения ООО «Тверьрегионгаз» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

настоящее дело возбуждено Тверским УФАС России по заявлению ТСЖ «Московская, 26» от 18.02.2009 г. № 2 о необоснованном взимании ООО «Тверьрегионгаз» платы за поставляемый газ для выработки крышной котельной ТСЖ «Московская, 26» тепловой энергии по ценам для промышленных потребителей.

Приказом Тверского УФАС России от 01.07.2004 г. № 45 ООО «Тверьрегионгаз» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, с долей на рынке указанного товара более 65 процентов в географических границах: Тверская область.

В соответствии с пунктом 3.6.5. 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 (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541) определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В соответствии с пунктами 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального 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 том числе такие действия (бездействие), как навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования), а также нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, положение ООО «Тверьрегионгаз» на рынке услуг по реализации природного газа в географических границах Тверской области является доминирующим.

Как следует из материалов дела, между ТСЖ «Московская, д. 26», ОАО «Тверьоблгаз» и ООО «Тверьрегионгаз» в целях выработки тепловой энергии принадлежащей ТСЖ «Московская, д. 26» крышной котельной заключен Долгосрочный договор поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г.

Согласно пунктам 2.1. и 5.1 Долгосрочного договора поставки и транспортировки газа №52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. ООО «Тверьрегионгаз» (Поставщик) обязуется поставлять, ОАО «Тверьоблгаз» (Газораспределительная организация – ГРО) транспортировать, а ТСЖ «Московская, 26» (Покупатель) принимать природный газ с 01.01.2008 г. по 31.12.2012 г., добытый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами, оплачивать его оптовую стоимость, определяемую по формуле, указанной в пункте 5.2 указанного договора.

ТСЖ «Московская, 26» неоднократно обращалось в ООО «Тверьрегионгаз» с требованиями и обращениями, как о необходимости применения к ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. в расчётах за поставленный в целях выработки тепловой энергии для нужд отопления квартир ТСЖ «Московская, 26» газ тарифов, установленных на соответствующие календарные периоды Региональной энергетической комиссией Тверской области (далее – РЭК Тверской области) для населения Тверской области, так и перерасчета за потребляемый газ исходя из тарифов, установленных для населения Тверской области (например исх. от 10.07.2008 № 36; от 13.02.2008 № 6).

Однако ООО «Тверьрегионгаз» на указанные требования и обращения ТСЖ «Московская, 26» отвечало отказом (исходящие от 07.08.2008 № 012-2063 и от 04.03.2008 № 06-0584).

Более того, ООО «Тверьрегионгаз», направив исходящим от 25.12.2008 г. № 06-3251 в адрес ТСЖ «Московская, 26» соглашение о цене к Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г., предупредило указанное товарищество, что в случае несогласования новой оптовой цены газа, такой договор будет расторгнут.

С учётом вышеуказанных обстоятельств, действия и поведение ООО «Тверьрегионгаз» по применению к ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5336/08 от 30.11.2007 г. в расчётах за поставленный газ оптовой цены (за исключением объемов газа, используемого для выработки тепловой энергии в целях отопления расположенных

в многоквартирном жилом доме офисных помещений) расценивается заявителем как навязывание условий, поскольку ущемляют интересы указанного товарищества и оно вынуждено оплачивать газ на невыгодных для себя условиях. Позиция ООО «Тверьрегионгаз» по применению к ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. в расчётах за поставленный газ оптовой цены обосновывается тем, что применение оптовых цен на газ установлено приказом Федеральной службы по тарифам России от 23.11.2004 № 194-э/12 «Об утверждении методических указаний по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению», а также приказом РЭК Тверской области от 15.12.2006 № 364-нп «О розничных ценах на природный газ, реализуемый ООО «Тверьрегионгаз» населению Тверской области» и от 27.12.2007 № 351-нп «О розничных ценах на природный газ, реализуемый ООО «Тверьрегионгаз» населению Тверской области», согласно которым указанные в них цены, применяются на объемы газа, реализуемые населению, за исключением объемов газа, используемых для центрального отопления и на коммерческие цели.

Кроме того, крышная котельная ТСЖ «Московская, 26», помимо отопления и горячего водоснабжения жилых помещений многоквартирного дома, отапливает и нежилые - офисные помещения, находящиеся в указанном жилом доме.

Комиссия Тверского УФАС России, руководствуясь действующими нормативными актами, полагает применение ООО «Тверьрегионгаз» по отношению к ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. в расчётах за поставленный газ оптовой цены (за исключением объемов газа, используемого для выработки тепловой энергии в целях отопления расположенных в многоквартирном жилом доме офисных помещений) неправомерным исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 г. N 307) в случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной воды, 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. Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 г. N332 утверждено Положение о Федеральной службе по тарифам, согласно которому Федеральная служба по тарифам является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять правовое регулирование в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Приказом ФСТ России от 23.11.04 № 194-э/12 (зарегистрирован в Минюсте России от 17.12.2004 г. № 6212) утверждены «Методические указания по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению». В соответствии с пунктом 3 «Методических указаний по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению» розничные цены, устанавливаются в соответствии с данными методическими указаниями и применяются на объемы газа, реализуемые населению, а также жилищно – строительным кооперативам, товариществам собственников жилья и другим подобным организациям для потребления с

использованием местных бытовых приборов, за исключением объемов газа, используемых для центрального отопления и на коммерческие цели.

Согласно пункту 4 «Методических указаний по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению» в случае, если поставка газа населению осуществляется, в том числе, для централизованного отопления, включая потребление газа крышными и иными котельными, розничные цены применяются только на цели, указанные в пункте 3 при условии наличия отдельного учета газа, используемого для центрального отопления.

В соответствии с положениями СНиП II-35-76 «Котельные установки», автономная котельная – котельная предназначенная для одного здания или сооружения, а центральная котельная – котельная, предназначенная для нескольких зданий и сооружений, связанных с котельной наружными тепловыми сетями. С учетом данных положений, а также того, что крышная котельная ТСЖ «Московская, 26» производит тепловую энергию для отопления только одного многоквартирного дома, указанная котельная является автономной.

В соответствии с пунктом 18 Правил при производстве тепловой энергии для отопления многоквартирного дома с использованием автономной системы отопления, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (при отсутствии централизованного отопления), размер платы за отопление рассчитывается исходя из показаний приборов учета и соответствующих тарифов на топливо, используемое для производства тепловой энергии.

Согласно информации, представленной ТСЖ «Московская, 26», учёт газа, поставляемого для выработки крышной котельной осуществляется на 2-х узлах учета: отдельно для офисов и отдельно для жилых помещений.

Тем не менее, расчеты между ООО «Тверьрегионгаз» и ТСЖ «Московская, 26» за весь объем газа, в том числе потребляемый для выработки теплоэнергии крышными котельными для отопления жилого дома, осуществлялись, по ценам, установленным для промышленных потребителей.

Так, за январь 2009г., ООО «Тверьрегионгаз», применяя тариф для промышленных потребителей - 3 103,86 за 1 куб.м с НДС, предъявил к оплате ТСЖ «Московская, 26» сумму 183 320,20 руб, исходя из количества потребленного газа в размере 59,062 тыс.куб.м; за февраль 2009, применяя тариф – 3 102,35 за 1 куб.м с НДС ООО «Тверьрегионгаз», выставил к оплате сумму в размере 156 954, 07, т.к. количество потребленного газа составило 50,592 тыс. куб.м; за март -2009 года применяя тариф – 3 108,41 за 1 куб.м с НДС исходя из количества потребленного газа 41,744 тыс. куб.м, выставил к оплате сумму 129 757,68 руб.

Приказом РЭК Тверской области от 26.12.2008 г. № 460-нп установлены и введены в действие с 01.01.2009 розничные цены на природный газ, реализуемый населению при наличии приборов учета его расхода, в размере 2145 руб. за 1000 куб. м, в том числе налог на добавленную стоимость 327,2 руб.

При этом, вышеуказанным приказом однозначно определено, что эти цены применяются на объемы газа, реализуемые населению, а также жилищно-строительным кооперативам, товариществам собственников жилья и другим подобным организациям, для потребления с использованием местных бытовых приборов, за исключением объемов газа, используемых для центрального отопления и на коммерческие цели. Учитывая, что крышная котельная ТСЖ «Московская, 26» не отвечает понятию центральной котельной, а является автономной, предъявление счетов и условия договора о расчетах за газ, потребляемый крышной котельной для выработки теплоэнергии для нужд отопления жилого дома (за исключением объемов, потребляемых для отопления

офисов), противоречит приказу РЭК Тверской области от 26.12.2008 г. № 460-нп. Исходя из изложенного, ООО «Тверьрегионгаз» ущемляет права ТСЖ «Московская, 26».

Согласно пункту 1 статьи 135 Жилищного кодекса Российской Федерации товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса Российской Федерации товарищество собственников жилья вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса Российской Федерации товарищество собственников жилья вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Следовательно, ТСЖ «Московская, 26» не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов его членов. Соответствующие обязательства товарищества перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ «Московская, 26», в связи с чем оплата услуги, предназначенной жильцам, должна осуществляться по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Согласно статье 157 Жилищного кодекса Российской Федерации 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 органом местного самоуправления, за исключением нормативов потребления коммунальных услуг по электроснабжению и газоснабжению, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу того, что ТСЖ «Московская, 26» осуществляет услуги не только населению, но и владельцам нежилых помещений, согласно пункту 4 «Методических указаний по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению» доля газа, использованная ТСЖ для отопления и снабжения горячей водой населения, подлежит оплате по цене, установленной для населения приказом РЭК Тверской области от 26.12.2008 г. № 460-нп, и только доля газа, затраченного для отопления и снабжения горячей водой иной категории потребителей подлежит оплате по иной цене, исходя из объемов, установленных на основании данных раздельного учета объемов потребления.

ТСЖ «Московская, 26» на рассмотрение Комиссии представлено ходатайство о внесении ООО «Тверьрегионгаз» изменения в Долгосрочный договор поставки и транспортировки газа № 52-4-553/08 от 30.11.2007 г. в части применения цены на газ. Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, проанализировав нормативные правовые акты, пришла к выводу о наличии в действиях ООО «Тверьрегионгаз» по применению в расчетах с ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и

транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. за поставленный газ оптовой цены (за исключением объемов газа, используемого для выработки тепловой энергии в целях отопления расположенных в многоквартирном жилом доме офисных помещений) нарушения пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Тверьрегионгаз» выразившиеся в навязывании и применении в отношении ТСЖ «Московская, 26» по Долгосрочному договору поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г. оптовых цен на газ.

2. Выдать ООО «Тверьрегионгаз» предписание об устранении в 20-дневный срок с даты получения указанного предписания нарушения пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, внести изменения в Долгосрочный договор поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г., установив при расчетах за потребленный ТСЖ «Московская, 26» газ для выработки крышными котельными тепловой энергии для населения обязательность применения розничных цен на природный газ, реализуемый населению (за исключением объемов потребленного газа, используемого для выработки тепловой энергии в целях отопления офисных помещений ТСЖ «Московская, 26»).

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ООО «Тверьрегионгаз» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии И.С.Демина

Члены Комиссии: Л.В. Посохова

С.Е. Иванов

А.С.Пестова

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 антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу 03-6/1-15-2009

05 мая 2009 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;

-Пестова А.С. – главный специалист- эксперт отдела антимонопольного контроля.

-Суханова Н.В. – 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 __ мая 2009 г. по делу № 03-6/1-15-2009 о нарушении ООО «Тверьрегионгаз» (170100, г. Тверь, ул. Крылова, д.40/29) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Тверьрегионгаз» в 20-дневный срок с даты получения указанного предписания прекратить нарушение пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, внести изменения в Долгосрочный договор поставки и транспортировки газа № 52-4-5536/08 от 30.11.2007 г., установив при расчетах за потребленный ТСЖ «Московская,26» газ для выработки крышными котельными тепловой энергии для населения обязательность применения розничных цен на природный газ, реализуемый населению (за исключением объемов потребленного газа, используемого для выработки тепловой энергии в целях отопления офисных помещений ТСЖ «Московская,26»).

2. ООО «Тверьрегионгаз» о выполнении настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России в срок до 10 июня 2009 г.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии: Л.В.Посохова

С.Е. Иванов

А.С. Пестова

Н.А. Суханова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 предписание антимонопольного органа.