

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 58-ФАС52-03/11

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 21.02.2011

В полном объеме решение изготовлено 09.03.2011

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

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Литвиненко Н.В. - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий;
- Довгаль Р.Ю. - член комиссии, заместитель начальника отдела контроля естественных монополий;
- Марков М.Б. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий,
-

с участием:

- Воробьевой Н.В. - председателя ТСЖ «136»;
- Собчука И.Н. - представителя ЗАО «Волгаэнергообит», доверенность от 09.07.2010 №64;
- Демина А.Н. - представителя ЗАО «Волгаэнергообит», доверенность от 21.02.2011 №5, -

рассмотрев дело **№58-ФАС52-03/11** по признакам нарушения закрытым акционерным обществом «Волгаэнергообит» (603004, г. Нижний Новгород, ул.Лоскутова, дом 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Территориальным отделом Управления Роспотребнадзора по Нижегородской области в Автозаводском, Ленинском районах г.Нижнего Новгорода и Богородском районе направлено на рассмотрение по подведомственности обращение товарищества собственников жилья «136» (г.Нижний Новгород, пр.Ленина, д.69; далее – ТСЖ «136», заявитель) на действия закрытого акционерного общества «Волгаэнергообит» (далее – ЗАО «Волгаэнергообит», ответчик, Общество), выразившиеся в уклонении от внесения изменений в договор купли-продажи тепловой энергии в части исключения условий, предусматривающих порядок расчета стоимости потребленной тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации.

В ходе рассмотрения заявления и материалов, поступивших в Управление, в действиях ЗАО «Волгаэнергообит» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области обнаружены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

антимонопольным органом принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «Волгаэнергосбыт», о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Управлением издан приказ от 28.01.2011 №22 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

На заседании комиссии председатель ТСЖ «136» полностью поддержала требования, изложенные в заявлении.

Представители ЗАО «Волгаэнергосбыт» в письменных пояснениях и устных выступлениях на заседании комиссии факт нарушения антимонопольного законодательства не признали; указали, что методика расчета платы за тепловую энергию, предусмотренная в договоре купли-продажи тепловой энергии, подписанном сторонами без разногласий, обеспечивает возмещение ресурсоснабжающей организацией, в том числе, и стоимость тепловых потерь, имеющих место в связи с наличием в доме ТСЖ «136» системы полотенецсушителей, за счет которых осуществляется обогрев ванных комнат. Полагают, что факт уклонения Обществом от внесения изменений в договор купли-продажи тепловой энергии также отсутствует в связи с тем, что на основании поступившего обращения заявителя Обществом принято решение о внесении изменений путем подписания дополнительного соглашения к данному договору.

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

01 сентября 2009 года между ТСЖ «136» и ЗАО «Волгаэнергосбыт» заключен договор купли-продажи тепловой энергии №236321 (далее - Договор).

Предмет данного Договора определен в пункте 1.1, согласно которому ресурсоснабжающая организация (ЗАО «Волгаэнергосбыт») обязуется обеспечить подачу Исполнителю (ТСЖ «136») тепловой энергии через тепловые сети ООО «Заводские сети», ООО «Энергосети» <...>, а Исполнитель обязуется принимать тепловую энергию (отопление, ГВС) и оплачивать в соответствии с условиями Договора по тарифам, утвержденным в установленном порядке (по отоплению – за 1 Гкал, в т.ч. при использовании ГВС на нужды отопления, по ГВС – за 1 м³).

В разделе 3 Договора определен порядок определения объема отпущенной тепловой энергии и расчета ее стоимости.

Так, исходя из пункта 3.2, подпункта 3.2.1 Договора, при наличии общедомовых приборов учета фактический объем потребления тепловой энергии определяется ресурсоснабжающей организацией на основании показаний данных приборов учета. При этом к учету принимаются следующие значения показаний прибора учета:

1. На отопление – объемы потребления в Гкал;
2. На горячее водоснабжение – объемы потребления в м³;
3. В случае использования ГВС на нужды отопления (обогрев ванных комнат и т.п.):
 - а) объемы потребления в м³ при условии согласования пункта 3.2.1.3 Договора;
 - б) объемы потребления в Гкал при отсутствии согласования по пункту 3.2.1.3 Договора.

Пунктом 3.2.1.3 Договора предусмотрено, что в случае использования ГВС на нужды отопления (обогрева ванных комнат и т.п.) объем тепловой энергии, определенный по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета на ГВС, распределяется следующим образом:

3.2.1.3.1. Объем потребления теплоносителя на горячее водоснабжение Потребителей рассчитывается на основании объемных показаний коммерческого прибора учета в м³ и тарифа, установленного за 1 м³ горячего водоснабжения;

3.2.1.3.2. Объем потребления теплоносителя на отопление Потребителей рассчитывается как разница между фактической стоимостью потребленного теплоносителя на горячее водоснабжение, определенной по показаниям прибора учета в Гкал и тарифа, установленного за 1 Гкал теплоносителя, и стоимостью горячего водоснабжения Потребителей, рассчитанной в соответствии с пунктом 3.2.1.3.1 Договора.

На основании переданных ТСЖ «136» данных о показаниях общедомового прибора учета тепловой энергии для нужд горячего

водоснабжения за сентябрь 2010 года ЗАО «Волгаэнергосбыт» подготовлены и направлены потребителю акт об объеме переданного-принятого энергоносителя, а также счет-фактура за расчетный период (сентябрь 2010 года).

Исходя из показаний общедомового прибора учета горячего водоснабжения, объем потребления горячей воды за сентябрь 2010 года составил 392, 845 м³, объем теплоснабжения – 31,613 Гкал.

Осуществляя расчет фактического объема потребления теплоносителя для нужд горячего водоснабжения дома ТСЖ «136», ЗАО «Волгаэнергосбыт» в акте об объеме переданного-принятого энергоносителя указало:

№ п/п	Наименование энергоносителя	Ед.измерения	Объем
1	Теплоэнергия всего		
2	Горячее водоснабжение	Гкал/мес	21,1250
3	в том числе для населения	м ³ /мес	392,8450
4	Отопление	Гкал/мес	10,4880
5	в том числе для населения	Гкал/мес	10,4880

В первоначально выставленном счете-фактуре за сентябрь 2010 года приведен следующий расчет:

1. Стоимость потребленного теплоносителя для нужд ГВС:

$$\emptyset 21,1250 \text{ Гкал} * 933,270 \text{ руб./Гкал} * 18\% = 23264,08 \text{ руб.}, \text{ где}$$

21,1250 Гкал – объем потребленной тепловой энергии для нужд ГВС в Гкал;

933,270 руб./Гкал – тариф на тепловую энергию, утвержденный для ЗАО «Волгаэнергосбыт» на 2010 год региональной службой по тарифам Нижегородской области (без НДС) (решение РСТ Нижегородской области от 28.12.2009 №58/2);

18% - налоговая ставка (НДС).

2. Стоимость потребленного теплоносителя на отопление:

$$\emptyset 10,4880 \text{ Гкал} * 933,270 \text{ руб./Гкал} * 18\% = 11550,01 \text{ руб.}, \text{ где}$$

10,4880 Гкал – объем потребленной тепловой энергии в системе горячего водоснабжения для нужд отопления (обогрева ванных комнат);

933,270 руб./Гкал - тариф на тепловую энергию, утвержденный для ЗАО «Волгаэнергосбыт» региональной службой по тарифам Нижегородской области (без НДС);

18% - налоговая ставка (НДС).

Исходя из пояснений ЗАО «Волгаэнергосбыт» (исх.№8856/ВЭС от 10.12.2010), указанный расчет произведен в соответствии с пунктом 3.2.1.3 Договора следующим образом:

- в соответствии с предоставленными ТСЖ «136» показаниями прибора учета ГВС за сентябрь 2010 года общий объем потребленной тепловой энергии в системе ГВС составил 31,613 Гкал, соответственно, стоимость отпущенной тепловой энергии составляет:

$$\emptyset 31,613 \text{ Гкал} * 933,27 \text{ руб./Гкал} * 18\% = 34814,09 \text{ руб.}$$

- согласно показаниям общедомового прибора учета объем потребленной горячей воды, рассчитанный как разность между показаниями объема потребления по подающему и обратному трубопроводу, составил 392,845 м³, соответственно, стоимость отпущенного теплоносителя для нужд ГВС рассчитывается следующим образом:

$$\emptyset 392,845 \text{ м}^3 * 50,186 \text{ руб./ м}^3 * 18\% = 23264,08 \text{ руб.}, \text{ где}$$

50,186 руб./м³ - тариф за 1 куб.м горячей воды (без НДС) на горячую воду, установленный на 2010 год для ЗАО «Волгаэнергосбыт» постановлением администрации г.Нижнего Новгорода от 30.12.2009 №7144.

- разность между общей стоимостью потребленной тепловой энергии и стоимостью потребленной горячей воды (34814,08 – 23264,07 руб. = 11550,01 руб.) относится на потери, объем которых исчисляется обратным счетом (11550,01 руб. / (933,27 руб./Гкал * 18%) = 10,488 Гкал).

Не согласившись с указанным расчетом, указывая, что полотенцесушитель является стояком горячего водоснабжения и не используется для нужд отопления, а потому плата за ГВС должна взиматься, исходя из тарифа, установленного за м³ израсходованной горячей воды (согласно показаниям общедомового прибора учета), ТСЖ «136» направило в адрес ЗАО «Волгаэнергосбыт» письмо от 18.10.2010, в котором просило произвести перерасчет платы, указанной в счете-фактуре от 30.09.2010.

В ответ на указанное письмо ЗАО «Волгаэнергосбыт» направило заявителю пояснение (исх.№7742/ВЭС от 27.10.2010), указав, что, несмотря на подключение полотенцесушителей к системе ГВС, они являются отопительными приборами и используются для обогрева ванных комнат. Кроме того, ЗАО «Волгаэнергосбыт» указало, что расчет произведен в соответствии с условиями Договора (пункт 3.2.1.3), который был подписан со стороны ТСЖ «136» без разногласий.

На данный ответ ресурсоснабжающей организации ТСЖ «136» направило повторные возражения (письмо от 03.11.2010), указав, что при расчете платы за горячее водоснабжение при оборудовании жилого дома общедомовым прибором учета необходимо руководствоваться порядком расчета, установленным подпунктом 2 пункта 3 приложения №2 к Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307, который не предусматривает плату за использование тепловой энергии ГВС на отопление (обогрев ванных комнат). В связи с этим ТСЖ «136» просило ЗАО «Волгаэнергосбыт» исключить из договора №236321 от 01.09.2010 пункты 3.2.1, 3.2.1.3, 3.2.1.3.2 об оплате использованной тепловой энергии горячего водоснабжения на отопление (обогрев ванных комнат).

Впоследствии, 18.11.2010, ЗАО «Волгаэнергосбыт» направило в адрес ТСЖ «136» ответ (исх.№8240/ВЭС), сообщив, что при оформлении счета-фактуры №236321-1009 от 30.09.2010 и акта об объеме переданного-принятого энергоносителя за сентябрь 2010 года произошел технический сбой программы. Обществом направлены переоформленные документы в части изменения строки «отопление» на наименование «потери в сетях», а также выставление оплаты за ГВС в м³, при этом общая сумма, подлежащая оплате, не изменилась и составила 34814,09 руб.

Одновременно с этим письмом в адрес заявителя направлен проект дополнительного соглашения №СДТ/02/2363/2/1/10 к Договору №236321 от 01.09.10, которым предполагается внести изменения в Договор следующего содержания:

- абзац 2 пункта 3.2.1.: «При этом к учету принимаются следующие значения показаний приборов:

1. На отопление – объемы потребления в Гкал;
2. На горячее водоснабжение – объемы потребления в м³».

- пункт 3.2.1.3 Договора: «Объем потребления теплоносителя на горячее водоснабжение Потребителей рассчитывается на основании объемных показаний коммерческого прибора учета в м³ и тарифа, установленного за 1 м³ горячего водоснабжения.

В случае наличия в системе горячего водоснабжения циркуляции, объем тепловых потерь в сетях Абонента определяется по показаниям прибора учета Исполнителя как разность между потребленной тепловой энергией на нужды ГВС и показаниями узла учета. Объем тепловых потерь определяется в Гкал».

- пункты 3.2.1.1. и п.3.2.1.3.2. исключить.

К тому же письму была приложена счет-фактура за октябрь 2010 года (№236321-1010 от 31 октября 2010 года), исходя из которой следует, что подход к определению стоимости потребленной тепловой энергии на нужды ГВС не изменился:

- общий объем потребленной тепловой энергии в системе ГВС составил 34,848 Гкал, соответственно, стоимость отпущенной тепловой энергии составляет:

$$\emptyset \quad 34,848 \text{ Гкал} * 933,27 \text{ руб./Гкал} * 18\% = 38376,69 \text{ руб.}$$

- объем потребленной горячей воды, рассчитанный как разность между показаниями объема потребления по подающему и обратному трубопроводу, составил 540,71 м³, соответственно, стоимость отпущенного теплоносителя для нужд ГВС рассчитывается

следующим образом:

$$\emptyset \quad 540,71 \text{ м}^3 \cdot 50,186 \text{ руб./ м}^3 \cdot 18\% = 32020,56 \text{ руб.}$$

- разность между общей стоимостью потребленной тепловой энергии и стоимостью потребленной горячей воды (38376,69 – 32020,56 руб. = 6356,13 руб.) относится на потери, объем которых исчисляется обратным счетом (6356,13 руб. / (933,27 руб./Гкал * 18%) = 5,7717 Гкал).

Исучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, оценив доказательства по делу в их взаимосвязи, комиссия приходит к следующему.

1. В соответствии с частью 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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Приказом Нижегородского УФАС России от 08.11.2006 №180 ЗАО «Волгаэнергосбыт» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35%, по позиции «тепловая энергия» в географических границах г.Нижнего Новгорода (в границах присоединенных тепловых сетей) с долей более 50 процентов.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, 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.

В ходе рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства каких-либо обстоятельств, свидетельствующих об изменении доли ЗАО «Волгаэнергосбыт» на рынке реализации тепловой энергии в границах присоединенных тепловых сетей, не установлено.

С учетом изложенного ЗАО «Волгаэнергосбыт» занимает доминирующее положение на указанном рынке, поэтому действия данного общества могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа.

2. Как следует из имеющихся материалов, между ТСЖ «136» и ЗАО «Волгаэнергосбыт» заключен договор купли-продажи тепловой энергии №236321 от 01.09.2010, который определяет отношения ресурсоснабжающей организации (ЗАО «Волгаэнергосбыт») и исполнителя (ТСЖ «136») по отпуску и приему тепловой энергии (для нужд отопления и ГВС).

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 137 Жилищного кодекса Российской Федерации товарищество собственников жилья вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры о содержании и ремонте общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членом товарищества.

Как следует из положений пункта 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307 (далее – Правила №307, Правила предоставления коммунальных услуг),

товарищество собственников жилья может являться исполнителем коммунальных услуг.

При этом с учетом позиции Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 05.10.2007 №57, ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов членов ТСЖ. **Соответствующие обязательства ТСЖ перед организациями, непосредственно оказывающими услуги, не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например, услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.**

В соответствии пунктом 15 Правил предоставления коммунальных услуг, 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.

Таким образом, товарищества собственников жилья приобретают коммунальные ресурсы в целях удовлетворения бытовых нужд населения (собственников помещений в многоквартирных домах, обслуживаемых исполнителем), следовательно, на отношения, связанные с предоставлением ТСЖ коммунальных услуг гражданам, распространяют свое действие Правила №307.

3. В соответствии с пунктом 22 Правил №307 собственники помещений в многоквартирном доме несут обязательства по оплате коммунальных услуг исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета.

Как установлено в ходе рассмотрения обращения, многоквартирный дом, обслуживаемый ТСЖ «136» (г.Нижний Новгород, пр.Ленина, д.69), оборудован общедомовыми приборами учета тепловой энергии (отопление, ГВС). Кроме того, отдельные жилые помещения оборудованы индивидуальными приборами учета горячей воды.

Исходя из пунктов 19, 22, 23 Правил предоставления коммунальных услуг в рассматриваемом случае **размер платы за горячее водоснабжение** должен определяться следующим образом:

а) для жилых помещений, не оборудованных индивидуальными приборами учета, согласно подпункту 3 пункта 1 приложения №2 Правил №307 по формуле:

, где: (1)

- количество граждан, проживающих (зарегистрированных) в *i*-том жилом помещении (квартире, жилом доме) (чел.);
- норматив потребления соответствующей коммунальной услуги (для горячего водоснабжения - куб. м в месяц на 1 чел.);
- тариф на соответствующий коммунальный ресурс, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения - руб./куб. м).

б) для жилых помещений, оборудованных индивидуальными приборами учета, согласно подпункту 1 пункта 3 приложения №2 Правил №307 по формуле:

, где: (2)

- объем (количество) коммунального ресурса (горячей воды), фактически потребленный за расчетный период, определенный по показанию коллективного (общедомового) прибора учета в многоквартирном доме (куб. м);
- суммарный объем (количество) коммунального ресурса (горячей воды), потребленный за расчетный период в помещениях, оборудованных приборами учета (за исключением помещений общего пользования), измеренный индивидуальными приборами учета, (куб. м);
- суммарный объем (количество) коммунального ресурса (горячей воды), потребленный за расчетный период в помещениях, не оборудованных приборами учета, определенный исходя из нормативов потребления коммунальных услуг (куб. м);
- объем (количество) коммунального ресурса (горячей воды), потребленный за расчетный период в *i*-том помещении, оборудованном прибором учета, измеренный индивидуальными приборами учета (куб. м);

- тариф на соответствующий коммунальный ресурс, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения - руб./куб. м).

При оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета **размер платы за отопление** (руб.) в *i*-том жилом помещении многоквартирного дома определяется по формуле:

где: (3)

- общая площадь *i*-того помещения (квартиры) в многоквартирном доме;
- среднемесячный объем потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год (Гкал/кв. м);
- тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (руб./Гкал).

В приведенных Правилах №307 *взимание с потребителей*, помимо платы за горячее водоснабжение и отопление, дополнительной платы за циркуляцию горячей воды в системе полотенцесушителей не предусмотрено.

Более того, как следует из формулы 3, плата за отопление зависит, в том числе, от площади жилого помещения.

В соответствии с частью 5 статьи 15 Жилищного кодекса Российской Федерации общая площадь жилого помещения состоит из суммы площадей всех частей такого помещения, включая площадь помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в жилом помещении, за исключением балконов, лоджий, веранд и террас.

Таким образом, при расчете платы за отопление учитывается жилая площадь каждого помещения, в которую включается и площадь ванных комнат.

4. Особенности ценообразования в отношении товаров и услуг, связанных с горячим водоснабжением, установлены главой VIII 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».

Согласно пункту 48 указанного Постановления тарифы на горячую воду включают в себя стоимость 1 м³ холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение **количества тепловой энергии, необходимого для нагрева 1 м³ 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 года №109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

В пункте 29 приложения к Правилам установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №306, приведена формула расчета **количества тепловой энергии, необходимой для подогрева воды**, в расчете на 1 человека в год (ккал/чел.), которая включает **коэффициент, учитывающий тепловые потери трубопроводами систем горячего водоснабжения и затраты тепловой энергии на отопление ванных комнат** (0,02 – при изолированном трубопроводе, 0,03 – при неизолированном трубопроводе).

Таким образом, *при расчете тарифа на горячую воду уполномоченными органами (органами местного самоуправления) учитываются потери тепловой энергии в системе горячего водоснабжения, в том числе за счет которых осуществляется «обогрев» ванных комнат.*

С учетом изложенного действия ЗАО «Волгаэнергосбыт», выразившиеся в выставлении ТСЖ «136» в счетах-фактурах за сентябрь, октябрь 2010 года, помимо платы за горячее водоснабжение (по тарифу за куб.м), платы за потери в сетях ГВС (обогрев ванных комнат), свидетельствуют о нарушении Обществом установленного Правилами №307 порядка ценообразования на коммунальную услугу горячего водоснабжения, приведшего к увеличению платежей граждан за искомую коммунальную услугу.

5. Кроме того, по результатам рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия

пришла к выводу, что в действиях ЗАО «Волгаэнергосбыт» содержатся и признаки такого состава нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», как уклонение от внесения изменений в договор купли-продажи тепловой энергии в части исключения условий, предусматривающих порядок расчета стоимости потребленной тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации.

Так, пунктом 8 Правил предоставления коммунальных услуг установлено, что условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить данным Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

03.11.2010 заявитель обращался к ресурсоснабжающей организации с письменно изложенным требованием об исключении из договора купли-продажи тепловой энергии №236321 от 01.09.2010 пунктов 3.2.1, 3.2.1.3, 3.2.1.3.2, содержащих условия, противоречащие действующему законодательству (об оплате использованной тепловой энергии горячего водоснабжения на отопление (обогрев ванных комнат) и об установлении неправомерного порядка расчета платы за коммунальные услуги).

Направленное ЗАО «Волгаэнергосбыт» в ответ на данное обращение ТСЖ «136» дополнительное соглашение к Договору, по сути, не устраняет данные противоречия, сохраняя возможность применения ресурсоснабжающей организацией того же порядка расчетов за горячую воду, включая, помимо оплаты непосредственно за потребленный коммунальный ресурс, плату за потери в сетях ГВС, которые, как указывалось выше, возмещаются ЗАО «Волгаэнергосбыт» как через оплату за отопление, когда при расчете учитывается площадь ванных комнат, так и через тариф на горячую воду, при расчете которого учитываются тепловые потери трубопроводами систем горячего водоснабжения.

На основании изложенного комиссия приходит к итоговому выводу о том, что ЗАО «Волгаэнергосбыт» нарушена часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.7.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на коммунальную услугу горячего водоснабжения (пункт 10), а также уклонения от внесения изменений в договор купли-продажи тепловой энергии в части исключения условий, предусматривающих порядок расчета стоимости потребленной тепловой энергии, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации, в результате чего имеет место ущемление интересов потребителей – членов ТСЖ «136».

Комиссия также приходит к заключению о необходимости выдачи ответчику предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1. Признать закрытое акционерное общество «Волгаэнергосбыт» (603004, г.Нижний Новгород, ул.Лоскутова, д.1; ИНН 5256062171) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на коммунальную услугу горячего водоснабжения, предоставляемую потребителям товарищества собственников жилья «136» (г.Нижний Новгород, пр.Ленина, д.69), а также уклонения от внесения изменений в договор купли-продажи тепловой энергии в части исключения условий, предусматривающий порядок расчета стоимости потребленной тепловой энергии, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации, в том числе антимонопольному.

2. Выдать закрытому акционерному обществу «Волгаэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, для чего:

- направить предложение ТСЖ «136» о внесении изменений в договор купли-продажи тепловой энергии №236321 от 01.09.2010, заключенный с ТСЖ «136», исключив (изменив) условия, предусматривающие взимание дополнительной платы за потери в сетях горячего водоснабжения многоквартирного дома, не предусмотренной действующим законодательством Российской Федерации (пункты 3.2.1, 3.2.1.3 договора)
- при расчете платы за тепловую энергию, поставляемую потребителям и/или исполнителям коммунальных услуг для бытовых нужд (отопление и горячее водоснабжение), руководствоваться положениями Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

№58-ФАС52-03/11

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства

<...>

закрытому акционерному обществу «Волгаэнергообл»:

3. **В срок до 10 апреля 2011 года** направить предложение ТСЖ «136» о внесении изменений в договор купли-продажи тепловой энергии №236321 от 01.09.2010, заключенный с ТСЖ «136», исключив (изменив) условия, предусматривающие взимание дополнительной платы за потери в сетях горячего водоснабжения многоквартирного дома, не предусмотренной действующим законодательством Российской Федерации (пункты 3.2.1, 3.2.1.3 договора);

4. **В срок до 15 апреля 2011 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения предписания комиссии Нижегородского УФАС России, изложенного в пункте 1 настоящего документа (ненормативного акта).

3. При расчете платы за тепловую энергию, поставляемую потребителям и/или исполнителям коммунальных услуг для бытовых нужд (отопление и горячее водоснабжение), руководствоваться положениями Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307.

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. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания, его исполнение будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

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