

## РЕШЕНИЕ

### о прекращении рассмотрения дела № 03-28/1-2012 о нарушении антимонопольного законодательства

15 февраля 2013 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 15 февраля 2013 года

В полном объеме решение изготовлено 15 февраля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

\_\_\_\_\_ – заместитель руководителя – начальник отдела, председатель Комиссии;

\_\_\_\_\_ – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии;

\_\_\_\_\_ – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 03-28/1-2012, возбужденное по признакам нарушения МУП «XXXXX» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части незаконного начисления платы за потребленную тепловую энергию в виде горячей воды для нужд отопления и горячего водоснабжения в многоквартирном доме \_\_\_ по ул. Пролетарская, г. Йошкар-Ола,

в присутствии представителей лиц, участвующих в деле:

от заявителя – \_\_\_\_\_, представителя ОАО «XXXXX» по доверенности от 09.01.2013 г.;

от ответчика – \_\_\_\_\_, представителя МУП «XXXXX» по доверенности № 100 от 29.12.2012 г.;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**УСТАНОВИЛА:**

**Заявитель:** ОАО «XXXXX»

**Ответчик:** МУП «XXXXX»

В Марийское УФАС России поступило заявление ОАО «XXXXX» от 18.10.2011 г. исх. № 345 на действия МУП «XXXXX»

Как следует из заявления, ОАО «XXXXX» на основании решения от 07 сентября 2010 года общего собрания участников долевого строительства многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Пролетарская, д. \_\_\_\_, было избрано в качестве управляющей организации в отношении указанного многоквартирного дома.

В связи с выбором в качестве управляющей организации ОАО «XXXXX» заключило с МУП «XXXXX» дополнительное соглашение к договору № 122 купли-продажи тепловой энергии в виде горячей воды от 01.01.2010 г.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Пролетарская, д. \_\_\_\_, оборудован общедомовыми приборами учета потребляемых коммунальных ресурсов, в том числе, учета тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения.

При этом данный общедомовой прибор учета тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения определяет как фактический объем потребленного коммунального ресурса - воды (в куб. м), так и количество потребленной тепловой энергии, которая была затрачена на подогрев воды до нормативной температуры (в Гкал).

При расчетах с ОАО «XXXXX» МУП «XXXXX» размер платы за потребленную тепловую энергию на нужды горячего водоснабжения в многоквартирных домах с общедомовыми приборами учета горячей воды определяет как сумму стоимости потребленной холодной воды и стоимости тепловой энергии, затраченной на подогрев данной воды. На основании данного расчета МУП «XXXXX» выставляет ОАО «XXXXX» счета-фактуры за потребленную тепловую энергию.

При этом в соответствии с приказом Республиканской службы по тарифам № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_ г. для МУП «XXXXX» на 2011 год утвержден тариф на горячее водоснабжение в размере 86,19 руб. за 1 куб. метр горячей воды (без НДС).

Согласно статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

На основании части 2 статьи 157, части 4 статьи 154 ЖК РФ размер платы за горячее водоснабжение рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом.

В соответствии с пунктами 6, 7 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520 (далее - Основы ценообразования № 520), тариф на горячую воду представляет собой ставку платы за потребление горячей воды из расчета платы за кубический метр горячей воды.

В пунктах 47, 48 Основ ценообразования № 520 предусмотрено, что тарифы на горячую воду и надбавки к таким тарифам устанавливаются для организаций коммунального комплекса, осуществляющих непосредственное производство горячей воды и оказание услуг по горячему водоснабжению с использованием систем централизованного горячего водоснабжения. Тарифы на горячую воду включают в себя стоимость кубического метра холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение количества тепловой энергии, необходимого для нагрева кубического метра холодной воды до определенной температуры, 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 26.02.2004 № 109.

На основании изложенного выше, ОАО «XXXXX» считает, что размер платы за потребленную тепловую энергию на нужды горячего водоснабжения в многоквартирных домах, оборудованных общедомовыми приборами учета, должен определяться как произведение показаний общедомовых приборов учета о фактическом объеме потребленного коммунального ресурса (горячей воды) и тарифа на горячую воду, утвержденного органом государственной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом.

Учитывая указанные обстоятельства, ОАО «XXXXX» считает действия МУП «XXXXX» по начислению платы за потребленную тепловую энергию на нужды горячего водоснабжения в многоквартирном доме, определяемой как сумма стоимости потребленной холодной воды и стоимости тепловой энергии, затраченной на подогрев данной воды, незаконной и необоснованной, противоречащей нормам статей 544 ГК РФ, 154, 157 ЖК РФ, пунктам 6, 7, 47, 48 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520, представляющим собой фактическое проявление злоупотребления доминирующим положением на рынке тепловой энергии г. Йошкар-Олы.

В письменных объяснениях, представленных в Марийское УФАС России, МУП «XXXXX» пояснило, что между МУП «XXXXX» и ОАО «XXXXX» заключен договор купли-продажи тепловой энергии в виде горячей воды № 122 от 01.01.2010 г. для нужд отопления и горячего водоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Пролетарская, д. \_\_\_\_.

Данный договор является договором энергоснабжения. Согласно п. 1 ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктом 3 статьи 539 ГК РФ предусмотрено, что к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются

законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Тепловая энергия для теплоснабжения и горячего водоснабжения приобреталась ОАО «XXXXX» для целей обеспечения граждан-потребителей коммунальными ресурсами, следовательно, сложившиеся отношения в силу пункта 4 статьи 426 ГК РФ, пункта 3 статьи 539 ГК РФ регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам № 307.

Размер платы за коммунальные услуги определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии - нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления (пункт 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации).

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.

На объекте заявителя в доме \_\_\_ по улице Пролетарской города Йошкар-Олы в апреле 2011 года установлен коллективный прибор учета, осуществляющий учет потребленной домом тепловой энергии и теплоносителя. На основании чего абоненту расчет стоимости потребленной тепловой энергии по данному дому с апреля 2011 года производится на основании показаний общедомового прибора учета.

Обеспечение дома \_\_\_\_ по ул. Пролетарской централизованным горячим водоснабжением осуществляется по открытой системе водоснабжения, в которой вся или часть сетевой воды (теплоносителя) используется путем ее отбора из тепловой сети для удовлетворения нужд потребителя в горячей воде.

Пунктом 5.4.2 договора предусмотрено, что если прибор учета определяет суммарное количество тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение (без разделения количества приходящее на отопление и горячее водоснабжение), Абонент оплачивает составляющие стоимости потребленной горячей воды в следующем порядке:

- стоимость тепловой энергии в горячей воде - по тарифу на тепловую энергию, установленную органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов;
- стоимость химочищенной воды в горячей воде - по цене, определенной регулирующим органом в составе тарифа на горячую воду.

Данное положение, по мнению МУП «XXXXX» не противоречит действующему законодательству. Более того, оно не ущемляет интересы заявителя.

В соответствии с действующим законодательством определение количества потребленной энергии возможно только двумя способами: по показаниям приборов учета или расчетным методом, исходя из норматива потребления. В доме установлен общедомовой прибор учета. Применение тарифа на горячую воду и тарифа на тепловую энергию к объемам, определенным приборами учета возложило бы на заявителя дополнительные финансовые затраты.

Приказом Минрегиона РФ от 15.02.2011 № 47 «Об утверждении Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» установлено, что если горячее водоснабжение осуществляется в водяной системе теплоснабжения, в которой вся или часть сетевой воды (теплоносителя) используется путем ее отбора из тепловой сети для удовлетворения нужд потребителя в горячей воде (далее - открытая система теплоснабжения), потребители оплачивают:

- тепловую энергию (мощность), используемую для целей горячего водоснабжения, по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере теплоснабжения;

- расход теплоносителя на цели горячего водоснабжения исходя из удельной стоимости подготовки 1 куб. метра воды в открытых системах теплоснабжения соответствующей теплоснабжающей организацией (производителем тепловой энергии).

Также МУП «XXXXX» сообщило, что в июне 2011 года Республиканской службой по тарифам Республики Марий Эл проводилась внеплановая документарная проверка нашего предприятия по выявлению фактов нарушения в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и надбавок к ним. В ходе проверки нарушений не выявлено.

Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл в письме от 27.12.2011 года в пределах своих полномочий разъяснило следующее.

В соответствии с пунктом 22 постановления Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета потребители коммунальных услуг в многоквартирном доме несут обязательства по оплате коммунальных услуг исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета, а как следует из обращения, указанный многоквартирный дом оборудован общедомовым прибором учета, при этом данный общедомовой прибор учета тепловой энергии определяет фактический объем теплоносителя (ХОВ) и количество тепловой энергии, затраченной на его подогрев.

МУП «XXXXX» оказывает услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения в открытой системе теплоснабжения, т.е. вся или часть сетевой воды (теплоносителя) используется путем ее отбора из тепловой сети для удовлетворения нужд потребителя в горячей воде.

В соответствии с пунктом 7 Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных приказом Министерства регионального развития РФ от 15.02.2011 № 47, в случае, если горячее водоснабжение осуществляется в открытой системе теплоснабжения, потребители оплачивают тепловую энергию, используемую для целей горячего водоснабжения, и расход теплоносителя на цели горячего водоснабжения.

Тариф на тепловую энергию в размере 1069,47 руб. за 1 Гкал (без учета НДС) и тариф на химически очищенную воду (теплоноситель) в размере 29,54 руб. за 1 куб.м. (без учета НДС), примененные МУП «XXXXX» для расчетов с ОАО «XXXXX» по

потребленным коммунальным ресурсам по адресу ул. Пролетарская, д. \_\_\_\_ (копия счета-фактуры № 122 от 31.08.2011 г.), соответствуют тарифам, установленным приказами Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от \_\_\_\_\_ г. № \_\_\_\_\_.

Исходя из вышеизложенного, Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл не усматривает в действиях МУП «XXXXX» по отношению к ОАО «XXXXX» по данному вопросу нарушения действующего законодательства.

Заслушав объяснения сторон, исследовав представленные в материалы дела доказательства (документы), оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – 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 соответствии с пунктом 10 части 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 том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Для признания действий субъектов нарушающими требования пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции необходимым условием является установление факта занятия хозяйствующим субъектом доминирующего положения и наступления (возможности наступления) определенных в этой норме последствий.

В соответствии с частями 1, 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается также положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу статьи 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» естественная монополия – состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствии конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с

чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цен на этот товар, чем спрос на другие виды товаров. Под субъектом естественной монополии понимается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

При этом нахождение субъекта в Реестре субъектов естественных монополий не является определяющим признаком субъекта естественной монополии и не является обязательным условием для признания субъекта доминирующим на рынке соответствующего товара (услуги).

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Положение МУП «XXXXX» на товарном рынке услуг по передаче тепловой энергии на территории расположения его сетей в силу закона (часть 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») считается доминирующим и доказыванию не подлежит.

Как следует из материалов дела, между МУП «XXXXX» и ОАО «XXXXX» заключен договор купли-продажи тепловой энергии в виде горячей воды № 122 от 01.01.2010 г. для нужд отопления и горячего водоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Пролетарская, д. \_\_\_\_.

Данный договор является договором энергоснабжения. Согласно пункту 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Согласно пункту 1 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 – 547 Кодекса), если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется ее оплачивать. Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (пункт 1 статьи 539, пункт 1 статьи 544 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии – нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления. Правила предоставления коммунальных услуг гражданам устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Отношения, связанные с предоставлением услуг по теплоснабжению непосредственно гражданам, регулируются Правилами предоставления

коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила № 307).

Согласно пункту 4 Правил № 307 коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящими Правилами, на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 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 органами местного самоуправления; по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления в порядке, установленном федеральным законом.

Решением IV сессии городского собрания муниципального образования «Город Йошкар-Ола» от 19.04.2005 № 61-IV утверждены нормативы потребления коммунальных услуг для группы жилых домов лишь квартирного типа. Нормативы расхода горячей воды для общежитий актом органа местного самоуправления не установлены.

Между тем пунктом 4.8. Договора от 01.01.2010 № 122 предусмотрено, что в случае отсутствия установленных нормативов потребления горячей воды для определённого вида жилых зданий (с иными техническими, строительными характеристиками и степенью благоустройства) фактический объём потреблённой горячей воды на нужды горячего водоснабжения определяется в соответствии с нормами расхода воды на ГВС согласно СНиП 2.04.01-85. Указанным СНиП определены нормы расхода горячей воды для такой группы жилых домов, как общежития. Изложенное позволяет заключить, что истец правомерно использовал в расчёте нормы расхода горячей воды согласно СНиП 2.04.01-85.

В силу абзаца 2 пункта 15 Правил № 307 в случае, если исполнителем является управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем горячей воды 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, действующее нормативное регулирование отношений по теплоснабжению жилых домов допускает учет фактического потребления тепловой энергии либо по показаниям приборов учета, размещенных на сетях абонента на границе эксплуатационной ответственности между теплоснабжающей организацией и абонентом, либо расчетным путем по нормативам потребления коммунальных ресурсов, установленных для граждан.

На объекте заявителя в доме \_\_\_ по улице Пролетарской города Йошкар-Олы в апреле 2011 года установлен коллективный прибор учета, осуществляющий учет



потребленной домоом тепловой энергии и теплоносителя. На основании чего абоненту расчет стоимости потребленной тепловой энергии по данному дому с апреля 2011 года производится на основании показаний общедомового прибора учета.

Обеспечение дома \_\_\_\_ по ул. Пролетарской централизованным горячим водоснабжением осуществляется по открытой системе водоснабжения, в которой вся или часть сетевой воды (теплоносителя) используется путем ее отбора из тепловой сети для удовлетворения нужд потребителя в горячей воде.

В соответствии с действующим законодательством определение количества потребленной энергии возможно только двумя способами: по показаниям приборов учета или расчетным методом, исходя из норматива потребления. В доме установлен общедомовой прибор учета. Применение тарифа на горячую воду и тарифа на тепловую энергию к объемам, определенным приборами учета возложило бы на заявителя дополнительные финансовые затраты.

Пунктом 5.4.2 договора от 01.01.2010 № 122 предусмотрено, что если узел учёта определяет только суммарное количество тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение (без разделения количества, приходящегося на отопление и горячее водоснабжение), абонент оплачивает составляющие стоимости потреблённой горячей воды в следующем порядке:

- стоимость тепловой энергии в горячей воде - по тарифу на тепловую энергию, установленному органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов;
- стоимость химочищенной воды в горячей воде - по цене, определенной регулирующим органом в составе тарифа на горячую воду.

Такое условие договора не противоречит действующему законодательству и подлежит применению в силу статьи 309 ГК РФ.

В этой связи Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях МУП «XXXXX» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела № 03-28/1-2012 в связи с отсутствием в действиях МУП «XXXXX» нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_