

## РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/99-2010

10 февраля 2011 г.

Резолютивная часть решения объявлена 28 января 2011 года

Полный текст решения изготовлен 10 февраля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев в заседании 28.01.2011 дело № 02-03/99-2010 от 07.12.2010, возбужденное по заявлению физического лица <...> (вх. от 08.11.2010 № 8050) по признакам нарушения ОАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672020 г. Чита, ул. Лазо, 1) (далее – ОАО «ТГК-14») части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

от ответчика ОАО «ТГК-14» - представителя по доверенности № 35 от 10.01.2011 <.....>,

от заявителя <.....> –представителей по доверенности б/н от 19.07.2010 <.....>, по доверенности б/н от 14.12.2010 <.....>,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступило заявление физического лица <.....> в отношении ОАО «ТГК-14», содержащее признаки нарушения антимонопольного законодательства.

07.12.2010 года Бурятским УФАС России было возбуждено дело в отношении ОАО «ТГК-14» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в навязывании контрагенту невыгодных условий договора.

Из заявления <.....> следует, что 20.10.2008 года в ее квартире был допущен в эксплуатацию узел учета тепловой энергии, расчеты в соответствии с показаниями прибора учета за потребленную тепловую энергию заявитель вносила в бухгалтерию ТСЖ «На Павлова». Впоследствии ТСЖ прекратило свою деятельность. Она обратилась в ОАО «ТГК-14» с просьбой о принятии платежей за отопление по показаниям прибора учета. Ей было предложено представить пакет документов для оформления узла учета в эксплуатацию, что ею и было сделано. Однако, несмотря на ее неоднократные письменные обращения,

теплоснабжающая организация продолжала производить начисление за тепловую энергию по нормативам потребления. В мае-июне 2010 года заявитель получила от ОАО «ТГК-14» квитанции об имеющейся задолженности, при этом начисления производились ОАО «ТГК-14» за потребленную тепловую энергию с учетом тарифа и норматива потребления. 09.07.2010 года <.....> получила из ресурсоснабжающей организации ответ следующего содержания: «при организации учета потребленной тепловой энергии в квартире должно быть выполнено требование по установке приборов учета во всех жилых помещениях дома. В случае не установки приборов учета в одном из жилых помещений, расчет будет производиться по нормативным величинам с учетом показаний коллективного прибора учета по итогам календарного года». Заявитель просит признать действия ресурсоснабжающей организации нарушающими антимонопольное законодательство.

Из письменных пояснений ОАО «ТГК-14» следует, что общество не признает нарушения антимонопольного законодательства со ссылкой на пункты 7,19,21 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ № 307 от 23.05.2006 (далее - Правила). Расчет платы за отопление по показаниям индивидуального прибора учета, установленного у <.....>, по мнению ОАО «ТГК-14», неправомерно, поскольку при расчете полезного отпуска тепловой энергии по показаниям квартирных счетчиков не учитываются нормативные технологические потери во внутридомовых сетях, а также тепловая энергия, предназначенная для содержания общего имущества в многоквартирном доме. При таких обстоятельствах жильцы данного дома будут в неравных условиях производить оплату нормативных технологических потерь, а также ресурсов, предназначенных для мест общего пользования. Начисление за тепловую энергию в виде отопления <.....> производится с учетом тарифа и норматива потребления, утвержденного Улан-Удэнским Советом депутатов, в соответствии с Правилами. Согласно пункта 7 указанных Правил собственники помещений вносят плату за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы горячей воды и тепловой энергии исходя из показаний приборов учета, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме или принадлежащих собственникам жилых домов, с системами коммунальной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством России. Общий объем (количество) горячей воды и тепловой энергии, определенный исходя из показаний общедомовых (коллективных) приборов учета, распределяется между указанными собственниками в порядке, установленном п.21 Правил, а при наличии во всех помещениях многоквартирного дома индивидуальных или общих (квартирных) приборов учета – пропорционально их показаниям. В случае отсутствия указанных приборов учета расчет размера платы производится в порядке, установленном в п.19 Правил. В связи с отсутствием в жилом доме, где проживает истица, общедомового прибора учета тепловой энергии, а также индивидуальных приборов учета у остальных собственников квартир в данном жилом доме, расчет платы за фактически принятую тепловую энергию в виде отопления произвести невозможно.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного

законодательства, пришла к следующим выводам:

«Теплоэнергосбыт Бурятии» филиал ОАО «ТГК-14» - обособленное подразделение ОАО «ТГК-14», оказывающее услуги по теплоснабжению (реализация тепловой энергии), распределению тепловой энергии, ведению договорной работы с потребителями и т.д. «Теплоэнергосбыт Бурятии» филиал ОАО «ТГК-14» создано Решением Совета директоров ОАО «ТГК-14» Протокол № 31 от 04.09.2006.

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Согласно статье 4 Закона о естественных монополиях субъект естественной монополии осуществляет деятельность, в том числе в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии. ОАО «ТГК-14» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара более 35 процентов, по передаче, производству и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по РБ от 28.09.2006 № 62-ПР.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии. ОАО «ТГК-14» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

Изучив представленные сторонами доказательства, выслушав пояснения сторон, антимонопольным органом установлено, что прибор учета тепловой энергии <.....>, проживающей по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Павлова, 52а, кв.16, был допущен в эксплуатацию 20.10.2008, о чем был составлен соответствующий акт, подписанный комиссией в составе <.....>, представителя ООО «Метролог» (организация, установившая прибор) и представителя ТСЖ «На Павлова». С этого времени <.....> производила оплату за тепловую энергию в отопительный сезон 2008-2009 годы по показаниям прибора учета, установленного в ее квартире, в ТСЖ «На Павлова». С октября 2009 года оплата за тепловую энергию рассчитывается ОАО «ТГК-14» исходя из норматива потребления и установленного тарифа. Общедомовой прибор учета тепловой энергии в доме по ул. Павлова, 52а, в котором проживает заявитель, не установлен.

15.09.2009 <.....> в «Теплоэнергосбыт Бурятии» филиал ОАО «ТГК-14» было направлено заявление об открытии лицевого счета для оплаты за услуги отопления и горячей воды по теплосчетчику и водосчетчику на горячую воду, на основании чего ей был открыт финансово-лицевой счет.

Впоследствии <.....> неоднократно письменно обращалась в ОАО «ТГК-14» с просьбой о принятии оплаты за потребленную тепловую энергию в соответствии с показаниями индивидуального прибора учета (исх. от 18.11.2009, от 15.12.2009).

30.12.2009 ОАО «ТГК-14» сообщило <.....>, что расчеты за потребленную тепловую энергию по приборам учета производятся после оформления допуска узла учета в эксплуатацию, согласно п. 7.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя для осуществления допуска необходимо представить документы.

19.01.2010 <.....> вновь обратилась в ОАО «ТГК-14» с просьбой о принятии оплаты за потребленную тепловую энергию в соответствии с показаниями прибора учета и приложила запрашиваемые для допуска узла учета в эксплуатацию необходимые документы.

30.06.2010, 12.07.2010 <.....> обращалась с заявлением в ОАО «ТГК-14» о принятии показаний теплосчетчика на начало и конец отопительного сезона 2009-2010 годы и оплате за потребленную тепловую энергию в соответствии с показаниями прибора учета.

09.07.2010 ОАО «ТГК-14» со ссылкой на пункты 7, 19, 21 Правил сообщило <.....>, что для организации учета потребленной тепловой энергии в ее квартире должно быть выполнено требование по установке приборов учета во всех жилых помещениях многоквартирного дома. В случае не установки прибора учета в одном из жилых помещений расчет будет производиться по нормативным величинам с учетом показаний коллективного прибора учета по итогам календарного года.

В статье 157 части 1 ЖК РФ указано, что 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.

В статье 544 ГК РФ предусмотрено, что 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.

Таким образом, данные нормы позволяют говорить о том, что потребитель <.....> обязана производить оплату за фактически потребленное ею тепло исходя из показаний имеющегося у нее прибора учета тепловой энергии.

И это утверждение согласуется с п.16 Правил, которым определено, что при наличии в помещениях индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета и при отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета размер платы за коммунальные услуги определяется исходя из показаний индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета.

Кроме того, позиция заявителя не противоречит и требованиям Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». В частности, в статье 13 названного закона предусмотрено, что расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Таким образом, ссылка ответчика на пункты 7, 19, 21 Правил несостоятельна. При этом следует иметь в виду, что 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 (п. 8 Правил).

Довод о том, что <.....> должна производить оплату, в том числе за тепловую энергию, поставленную на обогрев мест общего пользования многоквартирного жилого дома, не может быть расценен по указанным причинам как бесспорное доказательство обоснованности расчета оплаты за поставленное тепло на основании норматива потребления. Оплата собственниками потребленной тепловой энергии по индивидуальным приборам учета при отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета не учитывает потери тепловой энергии во внутридомовых коммуникациях многоквартирного дома, в том числе необходимой для содержания общего имущества. За иное количество тепловой энергии, поставленное в дом, расчет оплаты не исключен и в другом порядке, что подтверждается пояснениями представителя ОАО «ТГК-14» на рассмотрении дела.

Учет тепловой энергии на основании показаний прибора учета осуществляется согласно Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 № Вк-4936, предусматривающих, что допуск в эксплуатацию узлов учета потребителя осуществляется представителем энергоснабжающей организацией в присутствии представителя потребителя, о чем составляется соответствующий акт, который утверждается руководителем энергоснабжающей организации.

Узел учета потребителя считается допущенным к ведению учета полученной тепловой энергии и теплоносителя после подписания акта представителем энергоснабжающей организации и представителем потребителя.

Как следует из переписки с теплоснабжающей организацией, <.....> неоднократно обращалась с просьбой о допуске в эксплуатацию узла учета тепловой энергии и расчете за потребленную тепловую энергию по показаниям прибора учета. Для осуществления допуска узла учета в эксплуатацию ОАО «ТГК-14» запросило документы (исх. от 30.12.2009). После представления заявителем необходимых документов ОАО «ТГК-14» не предприняло никаких действий по оформлению допуска узла учета потребителя, что расценивается Комиссией Бурятского УФАС России как уклонение от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии.

Проанализировав приведенные нормы, Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу о том, что требование заявителя о принятии оплаты за потребленную тепловую энергию по показаниям прибора учета обоснованно, за фактически потребленное тепло по квартире, где проживает заявитель, последняя имеет право осуществлять оплату по показаниям своего прибора учета вне зависимости от наличия или отсутствия общедомового прибора учета. Требование ресурсоснабжающей организации о наличии индивидуальных приборов учета тепловой энергии во всех жилых помещениях многоквартирного дома для расчета за потребленную тепловую энергию <.....> по показаниям индивидуального прибора учета также необоснованно и не согласуется с действующими нормами законодательства РФ.

На рассмотрении дела 28.01.2011 представитель ОАО «ТГК-14» ходатайствовал об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью осуществления допуска в эксплуатацию прибора учета тепловой энергии, установленного в квартире <.....>, в целях расчета потребленной тепловой энергией с учетом показаний прибора учета. Комиссия отказала в удовлетворении данного ходатайства, поскольку Комиссией Бурятского УФАС России дело о нарушении антимонопольного законодательства уже откладывалось на 28.01.2011 на основании заявленного ходатайства ОАО «ТГК-14» от 29.12.2010 в связи с рассмотрением вопроса об урегулировании спора с <.....>.

ОАО «ТГК-14», являясь субъектом естественной монополии, занимая доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии, игнорировало неоднократные письменные обращения заявителя о допуске в эксплуатацию узла учета тепловой энергии и расчете за потребленную тепловую энергию по показаниям индивидуального прибора учета, выставляло необоснованное требование об установке во всех жилых помещениях многоквартирного дома индивидуальных приборов учета для расчета с <.....> за потребленное тепло в соответствии с показаниями прибора учета. Такие действия ОАО «ТГК-14» привели к ущемлению прав <.....>, выразившемся в неправомерном исчислении платы за поставленное тепло по нормативу потребления.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьёй 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «ТГК-14», выразившиеся в навязывании <.....> невыгодных условий договора теплоснабжения в части расчета за потребленную тепловую энергию по нормативам при наличии индивидуального прибора учета и уклонении от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии, нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ОАО «ТГК-14» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность

за которое предусмотрена статьёй 14.31. КоАП РФ.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

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

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/99-2010

10 февраля 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<.....>,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10 февраля 2011 года по делу № 02-03/99-2010 о нарушении ОАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672020, г. Чита, ул. Лазо,1) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «ТГК-14» **в срок до 11 марта 2011 года** прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании <.....> невыгодных условий договора теплоснабжения в части расчета за потребленную тепловую энергию по нормативам при наличии индивидуального прибора учета и уклонении от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии, а именно:

- оформить акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии <.....> в

соответствии с действующим законодательством;

- исключить требование об установке приборов учета тепловой энергии во всех жилых помещениях многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Павлова, 52а, при взимании платы за потребленную тепловую энергию по показаниям индивидуального прибора учета <.....>;
- при заключении договора теплоснабжения с <.....> размер платы за потребленную тепловую энергию определять в соответствии с пунктом 16 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ № 307 от 23.05.2006.

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России **до 15 марта 2011 года**.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд 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.