

РЕШЕНИЕ № 51

Резолютивная часть решения оглашена 28 декабря 2009 года.
Полный текст изготовлен 19 января 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела № 3-1/142 о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Дальневосточная генерирующая компания» в лице филиала «Хабаровская теплосетевая компания», ТСЖ «Топограф», Администрации г.Хабаровска, рассмотрев дело № 3-1/142 по признакам нарушения ОАО «Дальневосточная генерирующая компания» в лице филиала «Хабаровская теплосетевая компания» (местонахождение: 678995, Россия, Республика Саха (Якутия), г.Нерюнгри, пгт.Серебряный Бор; почтовый адрес: 680000, г.Хабаровск, ул.Фрунзе, 49; место осуществления деятельности Хабаровского филиала: 680023, г. Хабаровск, ул. Флегонтова, 13а) (далее – ОАО «ДГК») части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ТСЖ «Топограф» на действия ОАО «ДГК» в части навязывания контрагенту невыгодных условий договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700, по включению в договор на отпуск тепловой энергии в горячей воде условий, регламентирующих расчет потребленного коммунального ресурса без учета нормативов потребления коммунальных услуг, как не соответствующие действующему законодательству.

При наличии достаточных оснований для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 39 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 06.10.2009 возбуждено дело № 3-1/142 в отношении ОАО «ДГК». В ходе рассмотрения материалов дела и представленных сторонами документов установлено следующее.

ОАО «ДГК» является субъектом естественной монополии и в соответствии с приказом от 10.04.2007 № 76-П управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю ОАО «ДГК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %, как организация, имеющая в географических границах территории Хабаровского края и ЕАО с долей более 50% на товарном рынке услуг по отпуску тепловой энергии в горячей воде через присоединенную сеть (производство, передача, поставка).

Из материалов дела № 3-1/142 следует, что между ТСЖ «Топограф» и ОАО «ДГК» заключен и является действующим договор на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700 (далее – договор на отпуск тепловой энергии; договор № 907700). В период действия договора на отпуск тепловой энергии ТСЖ «Топограф» неоднократно направляло в ОАО «ДГК» заявления о внесении изменений условий договора № 907700 (в том числе пункт 2.2), регламентирующих

расчет потребленного коммунального ресурса без учета нормативов потребления коммунальных услуг (письма от 22.04.2008, 25.11.2008, 23.12.2008, 23.01.2009, 31.03.2009, 01.10.2009). В соответствии с договором на отпуск тепловой энергии пункт 2.2 устанавливает проектные максимальные часовые нагрузки потребления коммунального ресурса.

Согласно пункту 5.2 договора на отпуск тепловой энергии: «При отсутствии у Абонента расчетных приборов учета или временного их отключения на срок более 15 суток определение фактического отпуска тепловой энергии и сетевой воды Абоненту производится расчетным путем. В основу берутся показания приборов учета тепловой энергии на тепловых источниках Энергоснабжающей организации, проектная договорная нагрузка, продолжительность расчетного периода, перерывы в теплоснабжении, потери в коммуникациях Абонента и Энергоснабжающей организации».

В связи с отсутствием у ТСЖ «Топограф» приборов учета тепловой энергии расчет ведется по проектным договорным нагрузкам, установленным в пункте 2.2 договора на отпуск тепловой энергии, а также с учетом тепловых потерь в абонентских сетях. Как пояснило ОАО «ДГК», при ежемесячных начислениях оплат за потребленную тепловую энергию ТСЖ «Топограф» в силу ст.539 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) ОАО «ДГК» руководствуется нормами гражданского законодательства (статьями 539, 541, 544 ГК РФ), а также Методикой определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального водоснабжения, утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.05.2000 № 105 (далее – Методика № 105); Рекомендациями по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях, в учреждениях и организациях ЖКХ и бюджетной сферы, утвержденными приказом Госстроя РФ от 11.10.1999 № 73; Организационно-методическими рекомендациями по пользованию системами коммунального теплоснабжения в городах и других населенных пунктах РФ, утвержденными приказом Госстроя РФ от 21.04.2000 № 92; Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной приказом Госстроя РФ от 12.08.2003.

Комиссией установлено, что Методика № 105 представляет собой практическое пособие к Рекомендациям по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях, в учреждениях и организациях ЖКХ и бюджетной сферы, утвержденным приказом Госстроя РФ от 11.10.1999 № 73 и не применима к отношениям по оказанию коммунальных услуг (в том числе по поставке теплоэнергии) гражданам-потребителям, поскольку абонентом в соответствии с названной Методикой является юридическое лицо.

Пункт 1.2 Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденная приказом Госстроя РФ от 12.08.2003 указывает, что данная Методика не применяется для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии.

Также законодательством предусмотрено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми

актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (ст.422 ГК РФ). В соответствии с ч.1 ст.4 Федерального закона «О введении в действие Жилищного кодекса РФ» до приведения в соответствие с Жилищным кодексом Российской Федерации законов и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации, законы и иные нормативные правовые акты применяются постольку, поскольку они не противоречат Жилищному кодексу Российской Федерации. Следовательно Жилищный кодекс РФ (далее – ЖК РФ) имеет приоритет над нормами § 6 гл.30 ГК РФ и подлежит применению в правоотношениях сложившихся между ОАО «ДГК» и ТСЖ «Топограф».

В заявлениях (22.04.2008, 25.11.2008, 23.12.2008, 23.01.2009, 31.03.2009, 01.10.2009), направленных в адрес ОАО «ДГК», ТСЖ «Топограф» неоднократно выражало свое несогласие по расчетам проектных максимальных часовых нагрузок потребления коммунального ресурса, а также просило изменить порядок расчета размера платы за поданный ресурсоснабжающей организацией (ОАО «ДГК») в многоквартирный дом (по ул.Шеронова,131) коммунальный ресурс в соответствии с нормативами потребления коммунальных услуг населением, утвержденными администрацией города Хабаровска, а также в соответствии с тарифами на тепловую энергию и горячую воду для потребителей ОАО «ДГК», установленными соответствующими органами и внести эти изменения в договор на отпуск тепловой энергии. Помимо вышеизложенного ТСЖ «Топограф» указывало, что условия договора на отпуск тепловой энергии составлены без учета Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила № 307).

На заседании Комиссии установлено, что фактическими потребителями тепловой энергии и горячей воды по договору № 907700 являются граждане, что подтверждается как материалами дела, так и пояснениями ОАО «ДГК». Поскольку фактическими потребителями тепловой энергии по договору № 907700 являются граждане, то ссылка ТСЖ «Топограф» на необходимость применения Правил № 307 обоснованна. ОАО «ДГК» в своих ответах ТСЖ «Топограф» считало ссылку на Правила № 307 несостоятельной, поскольку договор на отпуск тепловой энергии заключен с ТСЖ, как с юридическим лицом, а Правила № 307 регулируют отношения между исполнителем и потребителем. В частности, письмом от 05.05.2008 ОАО «ДГК» указало, что нет оснований для изменения порядка расчета размера платы за поданный коммунальный ресурс и перерасчета, в отношении ТСЖ «Топограф» с учетом Правил № 307.

Заявлением от 23.01.2009 ТСЖ «Топограф» просило ОАО «ДГК» перезаключить договор на отпуск тепловой энергии № 907700 от 01.01.2007 на 2009 год с учетом заявлений ТСЖ от 22.04.2008, 25.11.2008 и 23.12.2008 о порядке расчетов. ОАО «ДГК», проигнорировав, в части изменения условий договора, вышеуказанные заявления ТСЖ «Топограф», письмом от 27.02.2009 № 1436 сообщило о продлении срока действия договора № 907700 от 01.01.2007 на прежних условиях и указало, что согласно п.23 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 306 (далее – Правила № 306), при установлении нормативов потребления коммунальных услуг, при отсутствии измерений коллективными (общедомовыми) приборами учета в многоквартирных домах, применяется расчетный метод.

Письмом от 31.03.2009 ТСЖ «Топограф» просило учесть заявления, направленные в адрес ОАО «ДГК» и внести изменения в порядок расчетов, а также потребовало прекратить начисления тепловых потерь и произвести перерасчет за 2008 и 2009 года. Письмом от 01.10.2009 № 114 ТСЖ «Топограф» направило в адрес ОАО «ДГК» протокол разногласий к договору № 907700 от 01.01.2007 и просило рассмотреть и предоставить ответ в установленный законом срок. На Комиссии ТСЖ «Топограф» пояснило, что ответ от ОАО «ДГК» на письмо от 01.10.2009 не был получен и бездействие ОАО «ДГК» ущемляет интересы граждан, проживающих в многоквартирном жилом доме по адресу: г.Хабаровск, ул.Шеронова, дом 131.

Для объективного рассмотрения дела № 3-1/142 следует определить следующее. В соответствии с ч.1 ст.135 ЖК РФ 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. ТСЖ «Топограф» является объединением физических лиц – граждан, проживающих в многоквартирном жилом доме по адресу: г.Хабаровск, ул.Шеронова, 131.

Цель создания ТСЖ: обеспечение эксплуатации многоквартирного дома, пользования квартирами и общим имуществом собственников. В соответствии с ч.5 ст.155 ЖК РФ члены товарищества собственников жилья созданного в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье вносят обязательные платежи и (или) взносы, связанные с оплатой расходов на содержание, текущий и капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме, а также с оплатой коммунальных услуг, в порядке, установленном органами управления товарищества собственников жилья.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 137 ЖК РФ товарищество собственников жилья вправе, в частности, 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 членов товарищества. В данных правоотношениях, в силу норм Правил № 307, ТСЖ «Топограф» является исполнителем коммунальных услуг.

Как установлено Комиссией, разъяснения по применению Правил № 307 и Правил № 306, дает Министерство регионального развития Российской Федерации (далее – Минрегион России). В соответствии с разъяснительным письмом Минрегиона России от 29.11.2007 № 21492-СК/07 «О заключении договоров исполнителей коммунальных услуг с ресурсоснабжающими организациями», согласно п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. В соответствии со ст. 426, п. 4 ст. 539, ст. 548 ГК РФ приобретение исполнителем у ресурсоснабжающей организации коммунальных ресурсов с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами осуществляется на основании публичного договора энергоснабжения (ресурсоснабжения), при заключении и исполнении

которого являются для сторон обязательными требования Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации № 167, Правил поставки газа в Российской Федерации № 162, Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики № 530, а в части, не урегулированной указанными правовыми актами, - также нормы параграфа 6 главы 30 ГК РФ. При этом п. 8 Правил № 307 для сторон договора ресурсоснабжения установлены обязательные правила, в соответствии с которыми условия такого договора не должны противоречить Правилам № 307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. Положения нормы п. 8 Правил № 307 направлены на обеспечение соответствия условий договоров ресурсоснабжения и основанных на Правилах № 307.

Из изложенного следует, что соглашение, заключаемое между исполнителем коммунальных услуг и ресурсоснабжающей организацией по вопросу об оплате приобретаемого ресурса для целей оказания коммунальных услуг, должно учитывать положения Правил № 307 и не противоречить им. Так, в соответствии с п. 1 ст. 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. Указанная норма в соответствии со ст. 548 ГК РФ применяется к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией, газом, водой через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Порядок расчета размера платы за поданный ресурсоснабжающей организацией в многоквартирный дом коммунальный ресурс должен быть согласован с исполнителем и указан в соответствии со ст. 544 ГК РФ в договоре ресурсоснабжения, заключаемом исполнителем (управляющей организацией, ТСЖ, ЖСК) с соответствующей ресурсоснабжающей организацией.

Согласно ч.1 ст.157 ЖК РФ 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. Также пп. а, б п. 19 Правил № 307 установлено, что при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за отопление и горячее водоснабжение определяется с учетом нормативов потребления соответствующих коммунальных ресурсов (подпункт 1, 3 пункта 1 приложения 2 к Правилам № 307).

Необходимо также отметить, поскольку на территории города Хабаровска существуют утвержденные нормативы потребления коммунальных услуг по теплоснабжению и горячему водоснабжению, определяемые в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306 «Об утверждении Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг», следовательно, в рассмотренных Комиссией правоотношениях неправомерно использование ОАО «ДГК» Методики № 105 в целях определения количества потребленной тепловой энергии.

Между тем письмом от 28.05.2007 № 10087-ЮТ/07 Минрегион России разъяснило, что в договоре ресурсоснабжения, заключаемом между исполнителем и ресурсоснабжающей организацией, определяется порядок расчета размера

платы за поданный в многоквартирный дом коммунальный ресурс. Единоличное определение (расчет) ресурсоснабжающей организацией количества (объема) коммунального ресурса в соответствии с законодательством Российской Федерации не допускается. Письмом от 13.02.2007 № 2479-РМ/07 Минрегион России также указало, что в соответствии с пунктом 8 Правил № 307 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить Правилам № 307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. Положения указанной нормы направлены на обеспечение соответствия условий договоров о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемых исполнителем коммунальных услуг с ресурсоснабжающей организацией, и основанных на обязательствах исполнителей перед собственниками помещений в многоквартирных домах и потребителям.

Требование пункта 8 Правил № 307 распространяется на необходимость соответствия Правилам № 307 условий договоров о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), в частности, регулирующих: условия оплаты коммунальных ресурсов и водоотведения (приема (сброса) сточных вод), в том числе условия и порядок расчета платы, внесения платы, изменения размера платы за подачу коммунальных ресурсов ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, а также при иных нарушениях качества подачи коммунальных ресурсов.

На основании пункта 8 Правил № 307 исполнитель коммунальных услуг вправе требовать установления паритетных соответствующих Правилам № 307 условий договоров с ресурсоснабжающими организациями по соглашению сторон, а при отсутствии такого соглашения - в судебном порядке. Согласно представленному ТСЖ «Топограф» сравнительному расчету по размеру годовой платы за тепловую энергию в отношении товарищества, плата, определяемая исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных органами местного самоуправления значительно меньше, чем плата, определяемая исходя из расчетной тепловой нагрузки на отопление тех же помещений (то есть с использованием Методики № 105). Так в соответствии с таблицей размера оплаты за отопление и горячее водоснабжение по тарифам и по нормативам за 2008 год (материалы дела № 3-1/142 о нарушении антимонопольного законодательства) общая сумма за горячее водоснабжение и отопление по нормативам равна 476 334 (четыре ста семьдесят шесть тысяч триста тридцать четыре) рубля, а в соответствии с счетами-фактурами, выставленными за 2008 год за горячее водоснабжение и отопление ОАО «ДГК» сумма к оплате равна 505 041 (пятьсот пять тысяч сорок один) рубль. Разница между начислениями по счетам-фактурам ОАО «ДГК» и начислениями в соответствии с нормативами составляет 28 707 (двадцать восемь тысяч семьсот семь) рублей.

Как пояснило ТСЖ «Топограф» порядок расчетов, установленный ОАО «ДГК», не позволяет ТСЖ «Топограф» своевременно оплачивать суммы по выставленным счетам, и 14.05.2009 в 14:00 в жилом доме по адресу: г.Хабаровск, ул.Шеронова, 131 представители филиала ОАО «ДГК» произвели прекращение подачи тепловой энергии в горячей воде, путем отключения и опломбирования задвижек в тепловом пункте № 1, № 2, в результате чего составлен акт № 580 от 14.05.2009.

Как пояснило ТСЖ «Топограф» на заседании Комиссии для оплаты счетов-фактур, которые выставляет ОАО «ДГК» по проектным величинам, в целях предотвращения ситуации отключения дома от теплоснабжения за задолженность, ТСЖ вынуждено использовать финансовые средства, предназначенные на содержание и ремонт жилья. Также Комиссией установлено, и подтверждается сторонами по делу № 3-1/142, что при выставлении счетов-фактур ОАО «ДГК» рассчитывает потребленный коммунальный ресурс по проектным договорным нагрузкам, установленным в пункте 2.2 договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде № 907700, а также с учетом тепловых потерь в абонентских сетях.

В связи с тем, что ТСЖ «Топограф» указывало на необходимость расчетов за потребленный коммунальный ресурс в соответствии с нормативами потребления коммунальных услуг, на заседании Комиссии представитель ТСЖ «Топограф» заявила ходатайство о запросе в Администрацию города Хабаровска сведений, указывающих учтены ли в пункте 2 Нормативов потребления коммунальных услуг населением, утвержденных постановлениями Мэра г.Хабаровска от 28.12.2007 № 2027 и от 12.01.2009 № 54, нормативные технологические потери коммунальных ресурсов (технически неизбежные и обоснованные потери горячей воды и тепловой энергии во внутридомовых инженерных коммуникациях и оборудовании многоквартирного дома), которые должны учитываться при определении нормативов в соответствии с требованиями пункта 25 постановления Правительства РФ от 23.05.2006 № 306 «Об утверждении правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг». Комиссия, удовлетворив ходатайство ТСЖ «Топограф», приняло решение о привлечении администрации города Хабаровска в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 3-1/142.

Администрация города Хабаровска явку представителя на заседание Комиссии обеспечила, где сообщила, что в нормативах потребления коммунальных услуг населением, утвержденных постановлениями Мэра г. Хабаровска от 28.12.2007 № 2027 и от 12.01.2009 № 54 учтены нормативные технологические потери коммунальных ресурсов. Нормативы потребления централизованного отопления рассчитаны исходя из тепловых нагрузок системы отопления многоквартирных домов, принятой по проектным данным; средних температур внутреннего воздуха в жилых домах и наружного воздуха; продолжительности отопительного периода.

Расчет действующих нормативов потребления горячего водоснабжения произведен с учетом коэффициента (0,2), учитывающего потери теплоты трубопроводом горячего водоснабжения. Комиссией установлено, что в нормативах потребления коммунальных услуг населением, утвержденных постановлениями Мэра г. Хабаровска от 28.12.2007 № 2027 и от 12.01.2009 № 54 и требуемых ТСЖ «Топограф» к применению в рамках договора № 907700, учтены нормативные технологические потери коммунальных ресурсов. Следовательно, при расчетах ОАО «ДГК» и ТСЖ «Топограф» потребленного коммунального ресурса с учетом нормативов потребления коммунальных услуг не требуется расчет нормативных технологических потерь коммунальных ресурсов.

Как было указано выше условия договора должны определяться по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано

законом или иными правовыми актами (ст. 421 ГК РФ). Таким образом, Комиссия пришла к следующему выводу, ТСЖ «Топограф» не являющееся производителем энергии, при исполнении договора № 907700 на отпуск тепловой энергии в горячей воде для многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г.Хабаровск, ул.Шеронова, 131, действует в интересах граждан, а следовательно условия обеспечения их данным видом коммунальных услуг, в том числе и в отношении порядка определения количества подлежащей оплате тепловой энергии и горячей воды при отсутствии приборов учета, не могут быть установлены в договоре энергоснабжения иначе, чем в нормативном правовом акте, регулирующем предоставление коммунальных услуг гражданам как непосредственным потребителям.

Иной порядок расчетов (по проектным договорным нагрузкам, в соответствии с Методикой № 105) приводит к различному определению количества потребленной тепловой энергии в отношениях между конечным потребителем – гражданином и ТСЖ «Топограф» и между ТСЖ «Топограф» и ОАО «ДГК» и, как следствие, к ущемлению интересов ТСЖ «Топограф», не имеющего иных источников оплаты стоимости тепловой энергии, за исключением оплаты, получаемой от граждан, проживающих в данном многоквартирном доме, а также к ущемлению интересов граждан. Комиссия пришла к выводу, что необходимость применения для правоотношений по договору № 907700 Правил № 307 обусловлена особым статусом абонента – ТСЖ «Топограф» - он приобретает коммунальные ресурсы не для перепродажи, а в целях предоставления коммунальных услуг гражданам, следовательно в данных правоотношениях необходимо руководствоваться п.8 Правил № 307. Определение количества потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должно осуществляться с учетом установленных органами местного самоуправления нормативами потребления коммунальных услуг.

На заседании Комиссии ТСЖ «Топограф» также заявило ходатайство в соответствии с пп.«и» п.2 ч.1 ст.23 Федерального закона «О защите конкуренции» и просило Комиссию Хабаровского УФАС России выдать ОАО «ДГК» обязательное для исполнения предписание об изменении условия п.2.2 договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде № 907700 от 01.01.2007 путем его исключения. Комиссия, изучив материалы дела № 3-1/142 о нарушении антимонопольного законодательства и доводы сторон, пришла к следующему выводу, учитывая неоднократность поданных заявлений от ТСЖ «Топограф», ОАО «ДГК» имело возможность изменить условия заключенного между ТСЖ «Топограф» и ОАО «ДГК» договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700 (в том числе пункт 2.2 данного договора), регламентирующие порядок определения количества тепловой энергии и горячей воды без учета нормативов потребления коммунальных услуг, однако не предприняло соответствующих законодательству Российской Федерации действий.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, Комиссия считает, что в действиях ОАО «ДГК» по отказу в изменении условий договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде № 907700 от 01.01.2007 (в том числе пункта 2.2 данного договора), регламентирующих расчет потребленного коммунального ресурса без учета нормативов потребления коммунальных услуг, что может привести к ущемлению интересов ТСЖ «Топограф» как исполнителя коммунальных услуг, усматривается нарушение части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Дальневосточная генерирующая компания», выразившиеся в отказе ТСЖ «Топограф» в изменении условий договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700 (в том числе пункта 2.2), регламентирующих расчет потребленного коммунального ресурса без учета нормативов потребления коммунальных услуг, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ.
2. Выдать ОАО «Дальневосточная генерирующая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, ущемляющих интересы ТСЖ «Топограф».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 41

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, 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 № 51 от 28.12.2009 по делу № 3-1/142 о нарушении «Дальневосточная генерирующая компания» в лице филиала «Хабаровская теплосетевая компания» (далее – ОАО «ДГК») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «ДГК» в срок до 04 марта 2010 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в отказе ТСЖ «Топограф» в изменении условий договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700 (в том числе пункта 2.2), регламентирующих расчет потребленного коммунального ресурса без учета нормативов потребления коммунальных услуг, что ущемляет интересы ТСЖ «Топограф» как исполнителя коммунальных услуг.

2. С целью исполнения пункта 1 настоящего предписания ОАО «ДГК» изменить условия договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01.01.2007 № 907700 (в том числе пункт 2.2), регламентирующие расчет потребленного коммунального ресурса, в следующем порядке: при отсутствии как коллективного (общедомового) прибора учета, так и индивидуальных приборов учета, установить расчет потребленного коммунального ресурса в соответствии с требованиями Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», а именно учитывать при расчете с ТСЖ «Топограф» нормативы потребления соответствующих коммунальных услуг.
3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 10.03.2010г.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.