

РЕШЕНИЕ
по делу №А-2/08-10

13 августа 2008 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Управления - <...>

Члены Комиссии: начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Управления - <...>
ведущий специалист – эксперт Управления - <...>

специалист 1 категории Управления - <...>

в присутствии:

зам. директора по правовым вопросам МУП «Майкопские тепловые сети» <...>;

председателя ТСЖ «ЖСК-30» <...>;

заместителя начальника отдела - заместителя начальника государственной инспекцией по надзору за строительством зданий, сооружений и эксплуатацией жилищного фонда Республики Адыгея <...>

рассмотрев дело № А-2/08-10 возбужденного по признакам нарушения МУП «Майкопские тепловые сети» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) обратилось ТСЖ «ЖСК-30» (далее – ТСЖ) с заявлением о рассмотрении вопроса связанного с установкой прибора учета на отопление для многоквартирного дома по улице Юннатов 2-Б. МУП «Майкопские тепловые сети» (далее – Майкопские теплосети) являясь монополистами на рынке услуг по теплоснабжению, обязывают установить ТСЖ два прибора учета (на отопление и горячее водоснабжение), что является злоупотреблением доминирующим положением выразившимся, по мнению заявителя, в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него (экономически и технологически не обоснованные и прямо не предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации).

Решение членов ТСЖ установить прибор учета на теплоснабжение обоснованно тем, что с каждым годом в квартирах становится холодней. По проекту дом построен с батареями «Комфорт-20», которые рассчитаны на температуру не менее 95 градусов и на давление до 10кг. на см.кв. Но в результате строительства новых домов, получающих тепло от ЦТП №42, отопительные приборы в новых домах устанавливались чугунные, которые требуют более низкого давления не более 6 кг. и более низкой температуры в результате дом по улице Юннатов 2-Б и другие 4 дома получают более низкую температуру во время отопительного сезона, чем дома оборудованные чугунными батареями. Поэтому, не получая достаточно тепла во время отопительного сезона общее собрание ТСЖ приняло решение установить прибор учета только на отопление. Данный дом в плане на капитальный ремонт стоит на 2011 год по программе реформирования жилищного фонда.

Анализ представленных документов показал следующее.

Из материалов дела Комиссией установлено что, ТСЖ письмом от 05.06.2008 обратилось к Майкопским теплосетям с просьбой выдать разрешение и технические условия на установку дополнительных труб на отопление (дополнительное плечо) для восстановления циркуляции. А также предоставить технические условия на установку прибора учета на отопление.

В ответ Майкопские теплосети направило Технические условия № 10 от 16.06.2008 на установку приборов учета тепловой энергии у абонента, которые предусматривают установку узлов учета в системе отопления и горячего водоснабжения. По вопросу проведения реконструкции Майкопские тепловые сети рекомендуют заявителю обратиться в проектную организацию.

По мнению ТСЖ данные технические условия содержат нарушения части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В качестве доказательства ТСЖ представили копию Технических условий № 10 от 16.06.2008 на установку приборов учета тепловой энергии у абонента, выданных Майкопскими теплосетями, которые не соответствуют, по мнению заявителя, требованиям действующего законодательства.

ТСЖ считает, что Майкопские теплосети не руководствуются Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307, которыми определены отношения между поставщиком и потребителем.

ТСЖ письмом от 14.07.2008 № 98 обратилось в Управление государственных инспекций по надзору за строительством зданий, сооружений и эксплуатацией жилищного фонда Республики Адыгея с просьбой пояснить возможность установки прибора учета только на горячее водоснабжение.

На данное обращение Управление государственных инспекций по надзору за строительством зданий, сооружений и эксплуатацией жилищного фонда Республики Адыгея письмом от 16.07.2008 № 01/573 пояснили, что:

- согласно пункту 5.3.4 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденных постановлением Госстроя России от 27.09.2003г. №170 на вводе системы горячего водоснабжения должна быть установлена запорная арматура и приборы учета тепловой энергии и теплоносителя (термометры и манометры) до и после задвижек. Однако отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006г. №307. Данные Правила не предусматривают обязанность исполнителя (в рассматриваемом случае - ТСЖ «ЖСК-30») по установке коллективного (общедомового) прибора учета, используемого для определения объемов (количества) потребления коммунальных ресурсов, поданных в многоквартирный дом;

- в целях обеспечения экономии энергоресурсов внесены соответствующие изменения в строительные нормы и правила (СНиП), предусматривающие установку приборов регулирования, учета и контроля водо-, газо-, теплоснабжения. Данные изменения распространяются на вновь построенные, реконструируемые и капитально ремонтируемые здания.

Управление государственных инспекций по надзору за строительством зданий, сооружений и эксплуатацией жилищного фонда Республики Адыгея считает, что требования об установке приборов учета тепловой энергии в комплексе на систему горячего водоснабжения и систему центрального отопления должно выставляться Майкопскими теплосетями при приемке многоквартирного дома в

эксплуатацию после завершения работ по капитальному ремонту внутридомовых инженерных систем горячего водоснабжения и отопления.

Майкопские теплосети считают, что указанные Технические условия №10 выданы в соответствии с требованиями действующего законодательства и не нарушают прав ТСЖ по следующим основаниям:

-согласно пункта 8 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №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 указанным Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Действующее законодательство Российской Федерации предусматривает обязанность сторон договора энергоснабжения осуществлять расчеты за потребляемые энергоресурсы по показаниям приборов учета.

Так, согласно статье 157 Жилищного кодекса 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 в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 539 ГК РФ, договор энергоснабжения заключается энергоснабжающей организацией с абонентом при наличии у него, отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. Согласно статье 451 ГК РФ количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Статья 544 ГК РФ устанавливает, 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.

Правила учета тепловой энергии и теплоносителя (зарегистрированы в Минюсте РФ 25 сентября 1995г. № 954) устанавливают, что учет и регистрация отпуска и потребления тепловой энергии организуется с целью:

- осуществления взаимных финансовых расчетов между энергоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии;
- контроля за тепловыми и гидравлическими режимами работы систем теплоснабжения и теплопотребления;
- контроля за рациональным использованием тепловой энергии и теплоносителя;
- документирования параметров теплоносителя: массы (объема), температуры и давления.

В соответствии с Правилами и нормами технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденными Постановлением Госстроя РФ от 27.09.2003 №170, обязанность совершенствовать учет и контроль расхода топливно-энергетических ресурсов возлагается на организации по обслуживанию жилищного фонда.

Федеральным законом от 03.04.1996 №28-ФЗ «Об энергоснабжении» установлено, что энергосберегающая политика государства основана на принципах приоритета эффективного использования энергетических ресурсов, а также обязательности учета юридическими лицами производимых или расходуемых ими энергетических ресурсов, а также учета физическими лицами получаемых ими

энергетических ресурсов. Согласно статье 11 указанного закона весь объем добываемых, производимых, перерабатываемых, транспортируемых, хранимых и потребляемых энергетических ресурсов с 2000 года подлежит обязательному учету.

Майкопские теплосети считают, что при выдаче технических условий ТСЖ «ЖСК-30» от 16.06.2008 не имело место навязывание контрагенту условий не выгодных для него, напротив отказ председателя ТСЖ «ЖСК-30» от исполнения технических условий от 16.06.2008 нарушает права жильцов дома по ул. Юннатов, 2Б на получение качественных услуг.

Исследовав все доводы и документы, представленные сторонами, Комиссия пришла к следующему выводу:

ТСЖ письмом от 05.06.2008 за № 80 обратилось в Майкопские теплосети с просьбой дать разрешение и технические условия на установку дополнительных труб на отопление и предоставить технических условий на установку прибора учета на отопление.

В ответ на данное обращение Майкопские тепловые сети письмом от 17.06.2008 № 6163 направило ТСЖ Технические условия №10 от 16.06.2008 на установку приборов учета тепловой энергии у абонента. В пункте 1 которых указано: «Запроектировать и установить приборы учета тепловой энергии на тепловом вводе в здание жилого дома по ул. Юннатов, 2-Б с оформлением паспорта узла учета», в пункте 2 указано: «Запроектировать установку узлов учета в системе отопления и горячего водоснабжения, с выводом показаний на единый вычислитель...».

После изучения указанных Технические условия № 10 ТСЖ письмом от 19.06.2008 № 82 обратилась к Майкопским теплосетям с просьбой внести корректировки в пункт 2 Технические условия, по проектировке только системы отопления и сообщило, что е.к. система отопления не связана с горячим водоснабжением ТСЖ имеет право установить в этом году прибор учета только на отопление.

В своем ответе на данное обращение Майкопские теплосети (20.06.2008 №2212) указали - «В связи с наличием в Вашем доме как системы централизованного отопления, так и системы горячего водоснабжения технические условия выданы на установку узла учета тепловой энергии, поступающей в дом, в комплексе. Технические условия соответствуют требованиям п.5.3.4. «Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» и необходимость их корректировки отсутствует».

Материалы, представленные Майкопскими теплосетями и на которые они ссылались, не содержат предусмотренных действующими нормативными актами обязательных условий установки узла учета на горячее водоснабжение при установке узла учета на теплоснабжение.

Так, статьей 157 Жилищного Кодекса Российской Федерации, на которую ссылаются Майкопские теплосети, установлено, 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 органами местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Даная норма предусматривает возможность расчетов исходя из утвержденных нормативов потребления при отсутствии приборов учета.

Расчеты за потребляемые услуги по отоплению и горячему водоснабжению в настоящее время осуществляются ТСЖ именно исходя из утвержденных нормативов потребления.

Ссылка Майкопских тепловых сетей на часть 2 статьи 539 Гражданского Кодекса

Российской Федерации не обоснована, т.к. регулирует вопрос заключения договора энергоснабжения, который уже заключен между ТСЖ и Майкопскими теплосетями.

Кроме того, частью 3 данной статьи установлено: «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». А частью 4 установлено: «К отношениям по договору снабжения электрической энергией правила настоящего параграфа применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное». При этом, как было выше указано, статья 157 Жилищного Кодекса Российской Федерации предусматривает возможность установления размера платы за коммунальные услуги по утвержденным органами местного самоуправления нормативам потребления коммунальных услуг при отсутствии приборов учета.

Ссылка Майкопских теплосетей на статью 451 Гражданского Кодекса Российской Федерации, указанная в письме от 11.08 2008 № 2239, ошибочна т.к регулирует вопросы изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Имеющаяся ввиду статья 551 Гражданского Кодекса Российской Федерации устанавливает, что количество, поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

Однако в соответствии со статьей 544 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Как было выше указано, статья 157 Жилищного Кодекса Российской Федерации предусматривает возможность установления размера платы за коммунальные услуги по утвержденным органами местного самоуправления нормативам потребления коммунальных услуг при отсутствии приборов учета.

Майкопские теплосети также ссылаются на Правила и нормы технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденные постановлением Госстроя РФ от 27.09.2003 № 170 и указывают что, обязанность совершенствовать учет и контроль расхода топливно-энергетических ресурсов возлагается на организации по обслуживанию жилищного фонда.

Однако при этом Майкопские теплосети не учитывают положения пункта 2.4.2. указанных Правил в соответствии с которым - При капитальном ремонте следует производить комплексное устранение неисправностей всех изношенных элементов здания и оборудования, смену, восстановление или замену их на более долговечные и экономичные, улучшение эксплуатационных показателей жилищного фонда, осуществление технически возможной и экономически целесообразной модернизации жилых зданий с установкой приборов учета тепла, воды, газа, электроэнергии и обеспечения рационального энергопотребления.

Майкопскими теплосетями приведена обоснование своей позиции норма статьи 11 Федерального закона от 03.04.1996 № 28-ФЗ «Об энергосбережении» - Весь объем добываемых, производимых, перерабатываемых, транспортируемых, хранимых и потребляемых энергетических ресурсов с 2000 года подлежит обязательному учету. Вместе с тем вторым предложением данной статьи установлено – «Очередность и правила оснащения организаций приборами для учета расхода энергетических ресурсов, а также правила пользования электрической и тепловой энергией, природным и сжиженным газом, продуктами нефтепереработки устанавливаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.»

Таким образом, приведенные Майкопскими теплосетями, в обоснование установленных в пункте 2 Технических условий № 10 от 16.06.2008 требований (запроектировать установку узлов учета в системе отопления и горячего водоснабжения, с выводом показаний на единый вычислитель), нормативные акты не содержат положений, обосновывающих необходимость или обязательность установки узла учета в системе горячего водоснабжения при установке узла учета тепловой энергии.

На заседании Комиссии представитель Управления государственных инспекций по надзору за строительством зданий, сооружений и эксплуатацией жилищного фонда Республики Адыгея подтвердили свою позицию, изложенную в письме от 16.07.2008 № 01/573, о том, что требование об установке приборов учета тепловой энергии в комплексе на систему горячего водоснабжения и систему центрального отопления должно выставляться МУП «Майкопские тепловые сети» при приемке многоквартирного дома в эксплуатацию после завершения работ по капитальному ремонту внутридомовых инженерных систем горячего водоснабжения и отопления. На заседании Комиссии представитель Майкопских теплосетей заявила что, возможно продление срока исполнения выданных ими технических условий № 10, т.е. возможна установка прибора учета на отопление, а после их продления - на теплоснабжение после капитального ремонта. Однако на предложение председателя Комиссии внести в этом случае в Технические условия № 10 соответствующие изменения, так как они и письменный отзыв на заявление ТСЖ не содержат положений о том, что исполнитель может продлить технические условия или исполнит их часть, последовал отказ, с мотивировкой: «представленный отзыв полностью содержит нашу позицию и в дополнении не нуждается».

МУП «Майкопские тепловые сети» включено Приказом от 19.10.1998 № 45 Адыгейского территориального управления ГАК РФ в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов и имеющее долю более 65 процентов на товарном рынке Республики Адыгея по предоставлению тепловой энергии в географических границах товарного рынка – г.Майкоп.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006 (далее - Закон о защите конкуренции) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Таким образом, действия МУП «Майкопские тепловые сети», занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг предоставления тепловой энергии г.Майкопа, по навязыванию в Технических условиях № 10 от 16.06.2008 ТСЖ

«ЖСК-30» в ответ на обращение за выдачей технических условий на установку узла учета в системе отопления, условий договора, указанных в пункте 2, а именно - требований запроектировать установку узлов учета в системе отопления и горячего водоснабжения, с выводом показаний на единый вычислитель, - экономически и технологически не обоснованы и прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

По заявлению ТСЖ «ЖСК-30» установка узла учета в системе горячего водоснабжения в настоящее время для него не выгодна и будет произведено после капитального ремонта дома, расположенного по адресу :г.Майкоп, ул.Юнатов, 2 Б, запланированного на 2011 год.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «Майкопские тепловые сети», нарушившим требования пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», выразившейся в совершении действий занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта результатом которых являются или могут являться ущемление интересов ТСЖ «ЖСК-30, путем навязывания контрагенту условий договора не выгодных для него и не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами).

2. Выдать МУП «Майкопские тепловые сети» предписание по делу № А-2/08-10 о прекращении нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

3. Передать материалы для рассмотрения Руководителю Адыгейского УФАС России о привлечении МУП «Майкопские тепловые сети» к административной ответственности за нарушение статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подписи

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу №А-2/08-10

13 августа 2008 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела №А-2/08-10 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Управления - <...>

Члены Комиссии: <...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего Решения от 13 августа 2008 г. по делу №А-2/08-10 о нарушении Муниципальным унитарным предприятием «Майкопские тепловые сети» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному унитарному предприятию «Майкопские тепловые сети» в срок до 10.09.2008 прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании контрагенту условий договора не выгодных для него и не относящихся к предмету договора (экономически и технологически не обоснованные и прямо не предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации), при выдаче ТСЖ «ЖСК-30» Технических условий № 10 от 16.06.2008 на установку приборов учета тепловой энергии у абонента.
2. Муниципальному унитарному предприятию «Майкопские тепловые сети» в срок до 10.09.2008 исключить из пункта 2 технических условий № 10 от 16.06.2008 обязанность установки второго узла учета на горячее водоснабжение.
3. Муниципальному унитарному предприятию «Майкопские тепловые сети» представить в Адыгейское УФАС России доказательства исполнения пунктов 1, 2, настоящего предписания в срок до 15.09.2008

Подписи