РЕШЕНИЕ

г.

Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «03» декабря 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено в «16» декабря 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: *** рассмотрев 03 декабря 2010 года дело № А-10/113 2010 в отношении Открытого акционерного общества «Амурские коммунальные системы» (далее - ОАО «АКС») по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в направлении уведомлений в адреса ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» о невозможности возобновления подачи тепловой энергии в связи с началом отопительного сезона по причине отсутствия паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях и наличия задолженности за потребленную тепловую энергию, а также в фактах несвоевременного подключения многоквартирных жилых домов, управляемых заявителями к системе отопления ОАО «АКС»,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступили заявления ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» на действия ОАО «АКС», выраженные в нарушении антимонопольного законодательства путем экономически и технологически необоснованного ограничения в передаче тепловой энергии в жилые дома при подключении к теплу по причине наличия имеющейся задолженности и отсутствия паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях провеонкурса по отб по отбору ития пгт Уруша ".

В ходе рассмотрения заявлений было установлено, что 21.09.2010 в адрес указанных заявителей ОАО «АКС» направило письма «О подготовке к отопительному периоду», в которых ОАО «АКС», сославшись на пункт 6 статьи 20 ФЗ от 27.07.2010 № 190 «О теплоснабжении» (далее- Закон о теплоснабжении), уведомляет о невозможности возобновления подачи тепловой энергии в связи с началом отопительного сезона в связи с отсутствием паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях, и наличием задолженности за поставленную тепловую энергию до получения паспортов готовности и полного погашения образовавшейся задолженности.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области от 09.11.2010 № 466 в соответствии со статьей 40 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № А – 10/113 2010 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На рассмотрение дела явились представитель ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» ***, представитель ОАО «АКС» ***.

На заседании Комиссии представитель заявителей пояснил, что действующим законодательством не предусмотрено право ресурсоснабжающей организации приостанавливать или ограничивать предоставление тепловой энергии в целях отопления потребителей в случае неполной оплаты коммунальных услуг. Действительно задолженность за теплоснабжение у домоуправлений перед ОАО «АКС» имеется, гашение её производится регулярно. Акты готовности домов имелись, обязанность предоставления их ресурсоснабжающей организации законодательством не предусмотрена. Имеются решения арбитражного суда, по спорам между домоуправлениями и ответчиком, по которым ОАО «АКС» подтверждает, что дома не подключались к отоплению в связи с задолженностью.

Представитель ОАО «АКС» на заседании Комиссии пояснил, что подключение жилых домов было произведено в сроки (в течение 5 суток), указанные пунктами 25,26 Организационно-методических рекомендаций по подготовке к проведению отопительного периода и повышению надежности систем коммунального теплоснабжения в городах и населенных пунктах Российской Федерации МДС 41-6.2000, утвержденных приказом Госстроя России от 06.09.2000 № 203. В соответствии с постановлением администрации г. Благовещенска от 09.04.2010 № 1430 «О подготовке объектов жилищно-коммунального хозяйства города Благовещенска к отопительному периоду 2010-2011 года» для проведения единой технической политики в жилищно-коммунальной сфере управляющие организации, ТСЖ, ЖСК, обслуживающие организации обязаны представлять в Управление ЖКХ администрации города Благовещенска в срок до 15 сентября 2010 года паспорта готовности домов к эксплуатации в зимних условиях.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области, заслушав объяснения лица, участвующего в деле, изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

Согласно пункту 4 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 следующие действия (бездействие): экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Пунктом 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

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

Субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. В статье 5 Закона о защите конкуренции определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Вместе с тем, ОАО «АКС» занимает доминирующее положение на товарном рынке предоставления услуг центрального отопления населению в географических границах г. Благовещенска с долей свыше 65% и состоит в реестре хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов.

ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» являются управляющими организациями в соответствии с договорами управления многоквартирными домами, заключенными с собственниками помещений многоквартирных домов. В соответствии с указанными договорами управляющие организации по заданию собственников обязуются предоставить им коммунальные услуги. В соответствии с Уставами обществ основным видом их деятельности является управление многоквартирными домами.

Между ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» с одной стороны как «Потребителями», и ОАО «АКС», с другой стороны как «Ресурсоснабжающей организацией», заключены следующие договоры теплоснабжения: Договор теплоснабжения № 1901 от 01.08.2009, Договор теплоснабжения № 1903 от 01.08.2009, Договор теплоснабжения № 1905 от 01.08.2009, Договор теплоснабжения № 1909 от 01.09.2009, Договор теплоснабжения № 1912 от 01.08.2009, Договор теплоснабжения № 1904 от 01.08.2009. В соответствии с условиями указанных договоров ОАО «АКС», как Ресурсоснабжающая организация, обязуется подавать в многоквартирные дома в соответствии с температурным графиком согласованное количество тепловой энергии с целью обеспечения указанных домов тепловой энергией и горячим водоснабжением, а исполнители обязуются оплачивать поданную тепловую энергию по ценам и в порядке, определенном договорами.

21.09.2010 в адрес ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» ОАО «АКС» направило уведомления «О подготовке к отопительному периоду», в которых ОАО «АКС», на основании пункта 6 статьи 20 Закона о теплоснабжении, уведомляет заявителей о невозможности возобновления подачи тепловой энергии в связи с началом отопительного сезона в связи с отсутствием паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях, и наличием задолженности за поставленную тепловую энергию до получения паспортов готовности и полного погашения образовавшейся задолженности.

В материалы дела сторонами представлены тройственные акты сверки взаимных расчетов по состоянию с 01.05.2009 по 31.10.2010 по сбыту тепловой энергии между ООО «Энергокомфорт «Единая сбытовая компания», ООО «РКЦ» и домоуправлениями, из которых усматривается наличие задолженности заявителей перед ООО «Энергокомфорт «Единая сбытовая компания» по состоянию на 01.09.2010. При этом из указанных актов сверки невозможно сделать вывод о достоверных суммах долгов и их периодах, кроме указанного усматривается регулярное гашение сумм долгов со стороны заявителей.

Статьей 22 Закона о теплоснабжении предусмотрен порядок ограничения, прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителям в случае ненадлежащего исполнения ими договора теплоснабжения, а также при выявлении бездоговорного потребления тепловой энергии, в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков предварительной оплаты, если такое условие предусмотрено договором теплоснабжения, в размере, превышающем размер платы за более чем один период платежа, установленный этим договором, теплоснабжающая организация вправе ввести ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя в порядке, установленном правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством РФ. Правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством РФ, определяются социально значимые категории потребителей и особенности введения в отношении них ограничения, прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

До введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителю теплоснабжающая организация предупреждает в письменной форме потребителя о возможности введения указанного ограничения в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа. При задержке платежей сверх установленного предупреждением срока теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено договором теплоснабжения, и должна известить об этом потребителя за сутки до введения указанного ограничения. Ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя вводится в установленный предупреждением срок путем сокращения подаваемого объема теплоносителя и (или) снижения его температуры.

В ходе анализа договоров теплоснабжения, заключенных между ОАО «АКС», как Ресурсоснабжающей организацией, и заявителями, как Исполнителями, представленных сторонами, установлено, что в соответствии с пунктом 2.2 договоров Ресурсоснабжающая организация имеет право прекращать подачу тепловой энергии полностью или частично после предупреждения Исполнителя в случаях, предусмотренных действующими нормативными актами. Право введения ограничения, прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителям при наличии у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков оплаты в договорах теплоснабжения, заключенных между ОАО «АКС» и ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» отсутствует.

В силу пункта 8 Правил предоставления коммунальных услуг граждан, утвержденных постановлением Правительства от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила № 307), условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителей коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Подпункт «д» пункта 50 Правил № 307 устанавливает право исполнителя приостанавливать или ограничивать подачу потребителю горячей воды, электрической энергии и газа в порядке, предусмотренном разделом X данных Правил.

При этом ни разделом X Правил № 307, ни действующим законодательством не предусмотрено приостановление или ограничение предоставления тепловой энергии и теплоносителя в целях отопления в случае неполной оплаты коммунальных услуг потребителем.

Таким образом, уведомление управляющих организаций со стороны ОАО «АКС» о невозможности возобновления тепловой энергии в многоквартирных жилых домах в связи с наличием задолженности противоречит действующему законодательству.

Согласно пункту 13 Правил № 307 обязанность обеспечить готовность к предоставлению коммунальных услуг внутридомовых инженерных систем, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, находящихся в жилом помещении многоквартирного дома или в жилом доме и предназначенных для предоставления коммунальных услуг, возлагается на собственников помещений в многоквартирном доме, собственников жилых домов, а также на привлекаемых ими исполнителей и иных лиц в соответствии с договором.

В соответствии с пунктом 2 Закона о теплоснабжении проверка готовности муниципальных образований к отопительному периоду осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере безопасного ведения работ, связанных с безопасностью электрических и тепловых установок, тепловых сетей. Проверка готовности теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций и потребителей тепловой энергии к отопительному периоду осуществляется органами местного самоуправления поселений, городских округов.

Согласно пункту 6 статьи 20 Закона о теплоснабжении проверка готовности к отопительному периоду потребителей тепловой энергии осуществляется в целях определения их соответствия требованиям, установленным правилами оценки готовности к отопительному периоду, в том числе готовности их теплопотребляющих установок к работе, а также в целях определения их готовности к обеспечению указанного в договоре теплоснабжения режима потребления, отсутствию задолженности за поставленные тепловую энергию (мощность), теплоноситель, организации коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя.

Постановлением администрации и.о. главы администрации города

Благовещенска от 09.04.2010 № 1430 «О подготовке объектов жилищно-коммунального хозяйства города Благовещенска к отопительному периоду 2010-2011 года» предусматривается обязанность управляющих организаций, ТСЖ, ЖСК, обслуживающих организаций представить в управление ЖКХ администрации города Благовещенска до 15 сентября 2010 года паспорта готовности домов к эксплуатации в зимних условиях по форме согласно приложению № 3 к указанному постановлению.

Обязанность управляющих организаций представления Ресурсоснабжающим организациям паспортов готовности не предусмотрено ни указанным Законом, ни постановлением администрации города Благовещенска.

Доказательств передачи прав требования от Управления ЖКХ администрации города Благовещенска ОАО «АКС» паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях указанным хозяйствующим субъектом в ходе рассмотрения дела не представлено.

Вместе с тем, действующим законодательством, в том числе Законом о теплоснабжении, не предусмотрено право Ресурсоснабжающей организации не производить подачу тепловой энергии Потребителю при отсутствии паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях. Доказательств технологической невозможности подключения многоквартирных жилых домов к системе теплоснабжения в связи с отсутствием паспортов готовности таких домов ОАО «АКС» не представлено.

Согласно постановлению и.о. главы администрации города Благовещенска от 27.09.2010 № 4321 «О начале отопительного сезона 2010-2011 годов в городе Благовещенске» началом отопительного сезона 2010-2011 годов для потребителей тепловой энергии в городе Благовещенске считается 27 сентября 2010 года.

В соответствии с пунктами 25, 26 Организационно-методических Рекомендаций по подготовке к проведению отопительного периода и повышению надежности систем коммунального теплоснабжения в городах и населенных пунктах Российской Федерации. МДС 41-6.200, утвержденных Приказом Госстроя РФ от 06.09.2000 № 203, включение систем отопления потребителей должно осуществляться по графику, составленному теплоснабжающей организацией и утвержденному органом местного самоуправления. Суммарное время, необходимое для начала подачи теплоты всем подготовленным потребителям, не должно превышать пяти суток.

Отопительный период должен быть начат, если в течение пяти суток средняя суточная температура наружного воздуха составляет 8 град. С и ниже, и должен быть закончен, если в течение пяти суток средняя суточная температура наружного воздуха составляет 8 град. С и выше. Конкретные сроки начала и окончания отопительного периода устанавливаются органом местного самоуправления.

Из представленных сторонами материалов дела фактов несвоевременного подключения (позднее 01.10.2010) многоквартирных домов, обслуживаемых заявителями, к системе теплоснабжения отопления не установлено. Вместе с тем, в материалы дела ОАО «АКС» представлен Акт на отключение систем теплопотребления от 28.09.2010, составленный инспектором филиала ОАО «АКС»

«Амуртеплосервис» Андреевым С.С. при участии исполнительного директора ООО «Домоуправление-12» Ян И.В., в соответствии с которым жилые дома по адресам: ул. Студенческая, 41 и ул. Студенческая, 41/1, не подключены к системе отопления в связи с непогашенным долгом за теплоэнергию.

Как указало ОАО «АКС» в своих пояснениях от 15.10.2010 № 07-2483, жилые дома по адресам: ул. Ленина, 211 (ООО «Домоуправление 9»), ул. Комсомольская, 85, ул. Калинина, 110, ул. Забурхановская, 87 (ООО «Домоуправление 1»), ул. Студенческая, 41, ул. Студенческая, 41/1 (ООО «Домоуправление 12») не были подключены к системе отопления в связи с тем, что паспорта готовности, а также акты готовности систем отопления и тепловых сетей потребителя к эксплуатации в отопительном периоде не были представлены. 29.09.2010 управляющими компаниями, обслуживающими указанные жилые дома, были представлены паспорта готовности, а также акты готовности систем отопления и тепловых сетей потребителя к эксплуатации в отопительном периоде, после чего ОАО «АКС» произвело подключение жилых домов.

Факты включения систем теплопотребления многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам: ул. Ленина, 211, ул. Комсомольская, 85, ул. Калинина, 110, ул. Забурхановская, 87, ул. Студенческая, 41, ул. Студенческая, 41/1, подтверждается актами на включение систем теплопотребления от 29.09.2010, составленными инспекторами филиала ОАО «АКС» «Амуртеплосервис» с участием представителей Потребителей.

Доказательств экономической или технологической обоснованности невозможности произвести подключение многоквартирных жилых домов, обслуживающих заявителями, в сроки начала отопительного сезона 2010-2011 годов, кроме указанных в уведомлениях от 21.09.2010, ОАО «АКС» не представлено.

Согласно Пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Исходя из буквального толкования указанной нормы, а также 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.

В соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Таким образом, факты направления ОАО «АКС» уведомлений от 21.09.2010 «О

подготовке к отопительному периоду» в адреса ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье» о невозможности возобновления подачи тепловой энергии в связи с началом отопительного сезона в связи с отсутствием паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях, и наличием задолженности за поставленную тепловую энергию до получения паспортов готовности и полного погашения образовавшейся задолженности, совершены ответчиком в недопустимых пределах осуществления гражданских прав, с неразумными ограничениями, необоснованными условиями реализации обществом своих прав.

На основании вышеизложенного, 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 Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Амурские коммунальные системы», выразившиеся в направлении уведомлений от 21.09.2010 «О подготовке к отопительному периоду», в адреса ООО «Домоуправление №1», ООО «Домоуправление № 3», ООО «Домоуправление 5», ООО «Домоуправление 9», ООО «Домоуправление-12», ООО «Домоуправление Белогорье», о невозможности возобновления подачи тепловой энергии в связи с началом отопительного сезона в связи с отсутствием паспортов готовности домов к эксплуатации в зимних условиях, и наличием задолженности за поставленную тепловую энергию до получения паспортов готовности и полного погашения образовавшейся задолженности, нарушающими часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Амурские коммунальные системы» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС для возбуждения дела об административных нарушениях в отношении ОАО «Амурские коммунальные системы» по статье 14.31 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 52 Закона «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течении 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии ***

Члены комиссии: ****

***

***

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 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.