РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№1215-ФАС52-03/14

17.11.2014 г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 30.10.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

<…>

с участием:

- <…> - представителя ООО «Сетка-Энерго» (доверенность от 07.04.2014 №б/н);

- <…> - представителя МУП «РКС» (доверенность от 18.07.2014 №б/н), -

рассмотрев дело **№1215-ФАС52-03/14** по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сетка-Энерго» (606093, Нижегородская область, Володарский район, поселок Решетиха, улица Затылкова, дом 2А) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление муниципального унитарного предприятия «РЕШЕТИХИНСКИЕ КОММУНАЛЬНЫЕ СЕТИ» (далее – МУП «РКС», заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «Сетка – Энерго» (далее – ООО «Сетка – Энерго», общество, ответчик), связанные с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услугу «горячее водоснабжение».

В частности, МУП «РКС» сообщает, что ООО «Сетка-Энерго» не имеет установленного тарифа на горячую воду, а при взаиморасчетах с заявителем применяет тариф на тепловую энергию (мощность).

По итогам рассмотрения заявления в отношении ООО «Сетка – Энерго» Управлением возбужденно дело о нарушении антимонопольного законодательства №1215-ФАС52-03/14 (приказ №364 от 25.09.2014).

На заседании комиссии представитель МУП «РКС» поддержал доводы, изложенные в обращении в антимонопольный орган, сообщив следующее. МУП «РКС» осуществляет деятельность по передаче горячей воды жителям рабочего поселка Решетиха Володарского муниципального района Нижегородской области, приобретая её, в свою очередь, у ООО «Сетка-Энерго». Между МУП «РКС» и ООО «Сетка-Энерго» договор на поставку горячего водоснабжения отсутствует, в виду возникновения разногласий при его заключении, неразрешенных до настоящего времени. Приготовление горячей воды осуществляется на источнике, принадлежащем ООО «Сетка – Энерго», посредством нагрева холодной воды в теплообменном аппарате, и далее вода по сетям горячего водоснабжения предприятия поступает в сети горячего водоснабжения МУП «РКС». При расчете платы с МУП «РКС» за услугу «горячее водоснабжение» общество применяло тариф на тепловую энергию (мощность) в отсутствие установленного тарифа на горячую воду. В настоящее время МУП «РКС» не получает горячую воду от ООО «Сетка-Энерго», приобретая указанный ресурс у иных лиц.

Представитель ООО «Сетка-Энерго» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал. Пояснил, что ООО «Сетка-Энерго» услугу по передаче горячего водоснабжения не оказывает, а оказывает исключительно услугу по подогреву холодной воды. Кроме того, система горячего водоснабжения в р.п. Решетиха является закрытой. Согласно части 4 статьи 31 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) приготовление воды на нужды горячего водоснабжения в закрытой системе горячего водоснабжения является регулируемым видом деятельности. Однако в силу части 5 статьи 31 Закона о водоснабжении тарифы на приготовление горячей воды не устанавливаются, в этой связи обязанность обращаться за установлением тарифа на приготовление воды у общества отсутствует. В настоящее время ООО «Сетка-Энерго» не оказывает сторонним организациям услугу по приготовлению воды на нужды горячего водоснабжения, в связи с чем устанавливать тариф на горячее водоснабжение нет обходимости.

В ходе рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с договором аренды, заключенным между Ордена «Знак Почета» ОАО «Сетка» и ООО «Сетка-Энерго», с 01.08.2011 обществу передан источник тепловой энергии, расположенный по адресу: рабочий поселок Решетиха, ул. Затылкова 2а. Используя данный источник, общество вырабатывает и передаёт тепловую энергию на нужды отопления и горячего водоснабжения потребителям рабочего поселка Решетиха (юридическим и физическим лицам).

МУП «РКС» осуществляет транспортировку горячей воды до потребителей (население, муниципальные учреждения, юридические лица).

Письмом № 4 от 19.08.2013 МУП «РКС» в адрес общества подало заявку на заключение договора теплоснабжения на отопление и горячее водоснабжение. Письмом от 07.10.13 № 278 (вх. № 36 от 08.10.13) ООО «Сетка - Энерго» в адрес

предприятия направило проект договора приготовления горячей воды №26 от 07.10.2013. Указанный договор МУП «РКС» не подписало и обратилось повторно к ООО «Сетка-Энерго» с просьбой приведения договора в соответствие с действующей формой договора, утверждённой постановлением Правительства Российской Федерации от 29 июля 2013 года «Об утверждении типовых договоров в области горячего водоснабжения». В виду не согласия ООО «Сетка-Энерго» с позицией МУП «РКС», указанные лица договор так и не заключили. Однако услуги по приготовлению горячей воды на нужды горячего водоснабжения оказываются.

В свою очередь, ООО «Сетка – Энерго» выставляло счета и направляло акты выполненных работ в адрес заявителя за горячую воду; плата за оказанные услуги выставлялась в гигакалориях, при её определении ответчик применял тарифы региональной службы по тарифам Нижегородской области, утвержденные на тепловую энергию (мощность), что подтверждается счетами-фактурами №001031 от 31.10.2013, №001059 от 29.11.2013, №001093 от 31.12.2013, №00000026 от 31.01.2014, №00000092 от 28.02.2014, №00000035 от 26.02.2014 (корректировочный счет), №00000122 от 31.03.2014, №00000161 от 30.04.2014, №00000168 от 30.05.2014, №00000176 от 30.06.2014, №00000185 от 31.07.2014.

Таким образом, ООО «Сетка – Энерго» в период с августа 2013 года и по октябрь 2014 года производило с МУП «РКС» расчеты за услуги горячего водоснабжения в отсутствие установленного тарифа на горячую воду.

Часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещает 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 запрещается нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услугу горячее водоснабжения.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной

малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок субъектам.

Применительно к рассматриваемой ситуации ООО «Сетка-Энерго», владея котельной в период времени с 01.08.2011 по настоящее время, осуществляет деятельность по производству и передаче тепловой энергии (для целей горячего водоснабжения) в целях обеспечения жителей рабочего поселка Решетиха Володарского района Нижегородской области услугами горячего водоснабжения.

Географические границы товарного рынка в данном случае определяются границами тепловых сетей, принадлежащих ООО «Сетка-Энерго». В указанных границах ответчик является единственным хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность по производству тепловой энергии (для целей горячего водоснабжения) (доля на рынке составляет 100 %). Подробные характеристики рынка приведены в аналитическом отчете, приобщенном к материалам дела.

С другой стороны, в рассматриваемой ситуации деятельность по производству тепловой энергии неразрывно связана с услугами по её передаче, которые в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» признаются естественно-монопольным видом деятельности.

В силу прямого указания закона положение субъекта естественных монополий на товарном рынке, находящемся в состоянии естественных монополий, является доминирующим.

Таким образом, ООО «Сетка-Энерго» занимает доминирующее положение на рынках оказания услуг по производству и передаче тепловой энергии в границах тепловых сетей, присоединенных к источнику теплоты (котельной), эксплуатируемому обществом, следовательно, действия ответчика могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации (с изменениями) (далее – Правила №307), размер платы за холодное водоснабжение, **горячее водоснабжение**, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

В случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной воды, горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляется по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Порядок расчета платы за коммунальные услуги, который должен применяться, в том числе и в отношении исполнителей коммунальных услуг (ТСЖ, ЖСК, управляющие компании), приведен в разделе III Правил №307 и зависит от наличия (отсутствия) общедомовых, индивидуальных, общих приборов учета.

Исходя из пунктов 21, 22 Правил №307, объем коммунального ресурса (горячей воды), потребленной за расчетный период, определяется не в гигакалориях, а в **кубических метрах.**

При этом тариф на горячее водоснабжение для потребителей – собственников жилья также определяется **в кубических метрах**, соответственно, управляющая компания, являясь представителем собственников жилья, должно оплачивать тепловую энергию по тем же тарифам, что и население, то есть **в рублях за один кубический метр.**

Размер платы за коммунальные услуги в соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

В соответствии с пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» горячее водоснабжение представляет собой приготовление, транспортировку и подачу горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения. Таким образом, приготовление горячей воды является составной частью процесса горячего водоснабжения и подлежит государственному регулированию в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 31 Закона о водоснабжении.

Регулирование тарифов на услуги горячего водоснабжения осуществляется в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 №406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения»; особенности установления тарифов на горячую воду определены разделом XI Основ ценообразования в сфере горячего водоснабжения и водоотведения (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 №406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения») (далее – Основы ценообразования).

Согласно пункту 88 Основ ценообразования **органы регулирования тарифов** устанавливают двухкомпонентный тариф на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения, состоящий из компонента на холодную воду и компонента на тепловую энергию.

Значение компонента на холодную воду рассчитывается исходя из тарифа (тарифов) на холодную воду (пункт 90 Основ ценообразования).

Значение компонента на тепловую энергию определяется органом регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями на основании следующих составляющих:

а) тарифы на тепловую энергию (мощность), установленные и применяемые в

соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере теплоснабжения;

б) финансовые потребности регулируемой организации на содержание централизованных систем горячего водоснабжения на участке от центральных тепловых пунктов (включительно), на которых осуществляется приготовление горячей воды, до точки на границе эксплуатационной ответственности абонента и регулируемой организации, отнесенные на единицу тепловой энергии (мощности), - в случае, если такие расходы не учтены в тарифе на тепловую энергию (мощность);

в) стоимость потерь тепловой энергии в трубопроводах на участке от объектов, на которых осуществляется приготовление горячей воды, в том числе от центральных тепловых пунктов, включая содержание центральных тепловых пунктов, до точки на границе эксплуатационной ответственности абонента и регулируемой организации, отнесенная на единицу тепловой энергии, - в случае, если такие потери не учтены при установлении тарифов на тепловую энергию (мощность);

г) расходы, связанные с транспортировкой горячей воды.

Как установлено комиссией Нижегородского УФАС России, тарифы на горячую воду для ООО «Сетка-Энерго» на 2014 год региональной службой по тарифам Нижегородской области не устанавливались.

Плата за услуги горячего водоснабжения устанавливалась ООО «Сетка-Энерго» в период с августа 2013 года по май 2014 года самостоятельно с учетом тарифа на тепловую энергию (мощность); объем израсходованной на приготовление горячей воды определялся ответчиком расчетным путем.

Таким образом, ООО «Сетка-Энерго», выставляя МУП «РКС» счета за услуги горячего водоснабжения в период с августа 2013 года по май 2014 года, нарушило пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доводы представителя ООО «Сетка-Энерго» о том, что тариф на услуги по приготовлению горячей воды в целях горячего водоснабжения не подлежит государственному регулированию, основаны на неверном толковании положений действующего законодательства, а потому не принимаются комиссией Нижегородского УФАС России во внимание.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Разрешая вопрос о выдаче предписания, комиссия принимает во внимание тот факт, что на момент вынесения настоящего решения ООО «Сетка-Энерго» прекратило деятельность по оказанию услуг горячего водоснабжения своим потребителям, в том числе и МУП «РКС».

В связи с указанным предписание, предусмотренное статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», не выдается.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от

26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Сетка-Энерго» (606093, Нижегородская область, Володарский район, поселок Решетиха, улица Затылкова, дом 2А) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услугу горячего водоснабжения (в том числе услугу приготовления горячей воды на нужды горячего водоснабжения), оказываемую муниципальному унитарному предприятию «РЕШЕТИХИНСКИЕ КОММУНАЛЬНЫЕ СЕТИ».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии **<..>**

Члены комиссии **<…>**

<…>

<…>