

РЕШЕНИЕ № 04/38 - 12

3 октября 2012 года
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе (...)

при участии:

от ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» - (И...) (доверенность ...);

от ТСЖ «Дианова -1» - (М...) (доверенность ...),

рассмотрев в заседаниях 12, 19, 27 сентября 2012 года дело, возбужденное приказом Омского УФАС России от 28 августа 2012 года № 167 по признакам нарушения ОАО «Теплогенерирующей компании № 11» в лице Омского филиала (644037, г. Омск, ул.Партизанская, 10) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Омского филиала ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» (далее - ТГК) послужило заявление ТСЖ «Дианова-1» (далее - ТСЖ) по поводу требования от ТСЖ оплачивать тепловые потери на тепловых сетях не являющихся (не находящихся в эксплуатации) собственностью (принадлежностью) ТСЖ.

Между ТГК и ТСЖ заключены два договора купли – продажи тепловой энергии в горячей воде от 30.10.2007 № 5-1669 и от 30.10.2007 № 5-1903.

По договору № 5-1669 осуществляется теплоснабжение многоквартирных домов № 20, № 20 корпус 1, № 20 корпус 2 по ул. Дианова. Разногласия по данному договору между ТСЖ и ТГК отсутствуют.

Договором № 5-1903 определен объем тепловой энергии в виде тепловых потерь, израсходованный на участке тепловых сетей от теплотрассы ТГК с точкой присоединения в тепловой камере К-1-31 до мест соединения с узлами учета

тепловой энергии многоквартирных домов.

В отношении по договору № 5-1903 между ТСЖ и ТГК существуют разногласия в части принадлежности участка тепловых сетей от теплотрассы ТГК с точкой присоединения в тепловой камере К-1-31 до мест соединения с узлами учета тепловой энергии многоквартирных домов и, как следствие, по обязанности ТСЖ оплачивать тепловые потери на тепловых сетях не являющихся (не находящихся в эксплуатации) собственностью (принадлежностью) ТСЖ.

Документальное подтверждение принадлежности ТСЖ спорного участка тепловых сетей от теплотрассы ТГК с точкой присоединения в тепловой камере К-1-31 до мест соединения с узлами учета тепловой энергии многоквартирных домов ТСЖ у сторон договорных отношений отсутствуют.

2. Порядок организации теплоснабжения потребителей установлен Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила 808).

Согласно пункту 20 Правил 808 поставка тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя должна осуществляться теплоснабжающей организацией в соответствии с договором теплоснабжения, который должен содержать существенные условия, в том числе объем тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета.

К договору теплоснабжения должны прилагаться акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон. Условия договора теплоснабжения не должны противоречить документам на подключение теплопотребляющих установок потребителя (пункт 21 Правил 808).

В Правилах 808 (пункт 2) используются следующие основные понятия:

«акт разграничения балансовой принадлежности» - документ, определяющий границы владения тепловыми сетями, источниками тепловой энергии и теплопотребляющими установками различными лицами на праве собственности или ином законном основании;

«акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон» - документ, определяющий границы ответственности сторон за эксплуатацию соответствующих тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок;

«граница балансовой принадлежности» - линия раздела тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании;

«граница эксплуатационной ответственности» - линия раздела элементов источников тепловой энергии, тепловых сетей или теплопотребляющих установок по признаку ответственности за эксплуатацию тех или иных элементов, устанавливаемая соглашением сторон договора теплоснабжения, договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, договора поставки

тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя.

При этом, в соответствии с пунктом 8 [Правил](#) содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных [Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491](#), внешней границей сетей электро-, тепло-, водоснабжения и водоотведения, информационно-телекоммуникационных сетей (в том числе сетей проводного радиовещания, кабельного телевидения, оптоволоконной сети, линий телефонной связи и других подобных сетей), входящих в состав общего имущества, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

Кроме того, Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 (далее – Правила 307), установлены обязанности сторон при выполнении мероприятий по подключению объекта к тепловым сетям.

В соответствии с пунктом 27 Правил 307 заявитель (ТСЖ), в случае подключения многоквартирного дома, выполняет мероприятия (в том числе технические) по подключению жилого дома - в пределах инженерно-технических сетей дома, а исполнитель (ТГК), в случае подключения многоквартирного дома, выполняет мероприятия (в том числе технические) по подключению жилого дома - до границы с инженерно-техническими сетями дома, мероприятия по увеличению пропускной способности (увеличению мощности) соответствующих тепловых сетей или источников тепловой энергии, а также мероприятия по фактическому подключению (пункт 28 Правил 307).

3. Вопрос установления прав собственности (принадлежности) на участок теплотрассы (установление границы балансовой принадлежности тепловой сети потребителя и тепловой сети теплоснабжающей организации) носит гражданско-правовой характер, споры по которым антимонопольный орган не вправе разрешать в рамках своей компетенции (п.5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30).

Вопрос принадлежности спорных тепловых сетей к общему имуществу собственников помещений многоквартирных домов № 20, № 20 корпус 1, № 20 корпус 2 по ул. Дианова был передан на рассмотрение Арбитражного суда Омской области по делу № А46-721/2012.

Решением Арбитражного суда Омской области по делу № А46-721/2012 установлено, что спорные тепловые сети не являются общим имуществом собственников помещений многоквартирных домов № 20, 20 корпус 1, 20 корпус 2 по ул. Дианова и, следовательно, основания для возложения на ТСЖ обязанности по содержанию и обслуживанию не принадлежащих собственникам помещений многоквартирных домов тепловых сетей, а также по возмещению стоимости тепловых потерь в них, отсутствуют.

Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 27.08.2012г. по делу № А46-721/2012 выводы Арбитражного суда Омской области от 24 мая 2012г. по делу № А46-721/2012 признаны законным и обоснованными.

4. В соответствии со статьей 7 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах Российской Федерации» и статьей 16 Арбитражного процессуального кодекса РФ, вступившие в законную силу судебные акты – решения, определения, постановления арбитражных судов обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Руководствуясь выводами Арбитражного суда Омской области по делу № А46-721/2012 Комиссия усматривает в действиях ТК по требованию от ТСЖ оплаты тепловых потерь на не принадлежащих ТСЖ тепловых сетях, признанных таковыми на основании выводов судов по делу № А46-721/2012 признаки ущемления интересов ТСЖ, что запрещено частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доказательства ущемления интересов ТСЖ содержатся в заявлении ТСЖ в Омское УФАС России и прилагаемых к заявлению Счетами –фактур и Актами приема-передачи тепловой энергии и теплоносителя по договору от 30.10.2007 № 5-1903.

5. ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в лице Омского филиала занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг розничной продажи тепловой энергии в границах протяженности тепловых сетей на территории города Омска, с долей более пятидесяти процентов, приказами Омского УФАС России от 09.01.2008 № 01-ОД, от 11.11.2009 № 212/55, от 17.12.2009 № 254/55 включено в Реестр 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 другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

6. Частью 1 статьи 10 Закона о 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.

Руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. На основании пункта 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с пунктами 3.6.5, 3.8 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по

исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007г. № 5 и в соответствии с приказами Омского УФАС России от 09.01.2008 № 01-ОД, от 11.11.2009 № 212/55, от 17.12.2009 № 254/55 о включении ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в лице Омского филиала в Реестр 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 другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, установить доминирующее положение ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в лице Омского филиала на товарном рынке услуг оптовой реализации тепловой энергии в географических границах города Омска, с долей более пятидесяти процентов.

2. Признать действия ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в лице Омского филиала, выразившиеся в необоснованном требовании возмещения стоимости тепловых потерь на тепловых сетях, не являющимся общим имуществом собственников помещений многоквартирных домов № 20, 20 корпус 1, 20 корпус 2 по ул. Дианова г.Омска, признанных таковыми на основании выводов арбитражных судов по делу № А46-721/2012, злоупотреблением доминирующим положением ущемляющим интересы ТСЖ «Дианова-1», нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Прекратить рассмотрение дела № 04/38-12 в отношении ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в связи с добровольным устранением ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» в лице Омского филиала нарушения антимонопольного законодательства и его последствий по основаниям пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии
подпись)

(Ф.И.О.,

Члены Комиссии

(Ф.И.О., подписи)

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.