

РЕШЕНИЕ

09 ноября 2009 года
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – заместитель руководителя управления

Члены Комиссии: Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Коробейников Н.А. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

(далее – Комиссия) рассмотрев дело №914 от 16.10.2009 года о нарушении МУП г.Азова «Теплоэнерго» (346782, Ростовская область, г.Азов, ул.Дружбы, 7) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступило письмо от 13.10.2009 года (вх.№11574) ФАС России (123995, г.Москва, ул.Садовая Кудринская, 11) с просьбой провести проверку фактов, изложенных в обращении ЖЭК «Домовладелец» (346782, Ростовская область, г.Азов, ул.Московская, 19) и принять соответствующие меры. Заявитель просит рассмотреть на соответствие антимонопольному законодательству действия МУП г.Азова «Теплоэнерго», выразившиеся в навязывании заявителю невыгодных условий договора теплоснабжения.

В том же письме указано, что в адрес заявителя 28.08.2009 года МУП г.Азова «Теплоэнерго» был направлен проект Договора, в соответствии с пунктами 1.2. и 4.4. которого стороны обязуются руководствоваться Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной Госстроем России 12.08.2003 года (далее – Методика), которая в свою очередь является ведомственным нормативным актом, предназначенным для определения себестоимости тепловой энергии.

Навязывание данной Методики, по мнению заявителя, является способом теплоснабжающей организации включить технологические потери, как при установлении тарифов на тепловую энергию, так и при расчетах количества переданной потребителю тепловой энергии.

Как следует из предлагаемого МУП г.Азова «Теплоэнерго» проекта договора, на потребителя возлагается обязанность оплачивать тепловые потери, связанные с превышением температуры наружного воздуха, несмотря на то, что пунктом 1.2 Методики предусмотрен прямой запрет использования данной Методики при финансовых расчетах между теплоснабжающей организацией и потребителем.

Таким образом заявитель считает, что МУП г.Азова «Теплоэнерго» занимает доминирующее положение и этими действиями ущемляет интересы заявителя, что является нарушением части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

09.11.2009 года, при рассмотрении дела №914 представитель ЖЭК «Домовладелец» заявил ходатайство об изменении условий договоров энергоснабжения от 01.08.2009 года №525, №573 заключенных между ЖЭК «Домовладелец» и МУП г.Азова «Теплоэнерго», путем исключения пунктов 1.2, 2.2 и 4.4.

В своих письменных пояснениях МУП г.Азова «Теплоэнерго», ссылаясь на Методику, считает свои действия правомерными.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы дела №914, выслушав представителей ЖЭК «Домовладелец» и МУП г.Азова «Теплоэнерго», пришла к следующим выводам:

Как следует из положений, установленных статьей 539 Части второй Гражданского кодекса Российской Федерации⁽¹⁾ от 26.01.1996 года № 14-ФЗ (далее по тексту – ГК), МУП г.Азова «Теплоэнерго» обязано заключить договор энергоснабжения с любым лицом, имеющим техническую возможность принимать отпущенную МУП г.Азова «Теплоэнерго» тепловую энергию и соблюдать режим ее потребления.

Возможность заключения прямого договора энергоснабжения с каждым собственником помещений в одном здании, независимо от наличия приборов учета, подтверждена и выводами, содержащимися в постановлении ФАС Северо-Кавказского округа от 19.12.2007 года №Ф08-8288/07.

При этом необходимо учитывать, что МУП г.Азова «Теплоэнерго» является единственной организацией, имеющей техническую возможность поставки тепловой энергии ЖЭК «Домовладелец».

Поскольку теплопринимающее оборудование ЖЭК «Домовладелец» подключено только к тепловым сетям МУП г.Азова «Теплоэнерго», услуги по поставке тепловой энергии, оказываемые МУП г.Азова «Теплоэнерго», не могут быть заменены иными услугами, равно как не могут быть заменены услугами теплоснабжения других организаций.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 года №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – ФЗ «О естественных монополиях») под естественной монополией понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Пунктом 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии включены в сферу деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, МУП г.Азова «Теплоэнерго» оказывая услуги по передаче тепловой энергии, осуществляет деятельность в условиях естественной монополии и, как следствие, занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

МУП г.Азова «Теплоэнерго» при расчете стоимости тепловой энергии неправомерно включило в договоры теплоснабжения от 01.08.2009 года №525, №573 пункты 1.2. и 4.4.

Так, в пункте 1.2. имеется прямая ссылка на обязанность лиц по договору «...руководствоваться Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передачи тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения», утвержденной зам. председателя Госстроя России 12.08.2003 года...».

Пункт 2.2. предусматривает, что «... для нужд горячего водоснабжения энергоснабжающая организация поддерживает

температуру воды на границе эксплуатационной ответственности ежесуточно с 6:00 час. до 23:00 час.».

Пунктом 4.4. определено, что «...при отсутствии узла учета на границе раздела балансовой принадлежности тепловых сетей энергоснабжающей организации и абонента учет и определение объема потребленной тепловой энергии осуществляется по формуле», частично взятой из Методики.

Пунктом 6 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства от 23.05.2006 года №307 (далее – Правила) определен состав предоставляемых потребителю коммунальных услуг, в частности, горячее водоснабжение – круглосуточное обеспечение потребителя горячей водой надлежащего качества, подаваемой в необходимых объемах по присоединенной сети в жилое помещение. Данная норма является императивной.

В этой связи, помимо закрепленных законодательством Российской Федерации норм права, договорами теплоснабжения от 01.08.2009 года №525, №573 дополнительно предусматривается обязанность энергоснабжающей организации поддерживать температуру воды на границе эксплуатационной ответственности ежесуточно с 6:00 до 23:00.

Таким образом, пункт 2.2. договоров теплоснабжения от 01.08.2009 года №525, №573 не ущемляет права заявителя.

Согласно пунктам 2-3 Правил отношения, связанные с предоставлением услуг по теплоснабжению, урегулированы Правилами, в соответствии с пунктом 4 которых коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Потребителем в соответствии с Правилами является гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, которому в соответствии с пунктом 9 Правил должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов надлежащего качества в объемах, необходимых потребителю.

Следовательно, в обязанности ЖЭК «Домовладелец» входит заключение договора на теплоснабжение и оплата услуг по его осуществлению, в связи, с чем ЖЭК «Домовладелец» будет являться посредником между теплоснабжающей организацией и гражданами, которые проживают в многоквартирном доме и являются непосредственными потребителями.

Данная позиция нашла свое отражение в пункте 28 Обзора законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года, утвержденного постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 07.03.2007 года.

Между тем, поскольку фактическим потребителем коммунальных услуг является население, размер платы за коммунальные услуги согласно части 1 статьи 157 ЖК определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии – нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления, с применением тарифа, установленного для населения, как это предусмотрено абзацем 2 пункта 15 Правил.

В соответствии с пунктом 15 Правил, размер платы за 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 тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Количество потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета должно определяться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, которые в свою очередь, учитываются согласно Приложению №2 к Правилам при расчете размера платы за коммунальные услуги.

Таким образом, в упомянутой норме имеется прямое указание на приобретение исполнителем коммунальных услуг в лице управляющей организации (в данном случае ЖЭК «Домовладелец») у ресурсоснабжающей организации (в данном случае МУП г.Азова «Теплоэнерго») горячей воды и тепловой энергии по тарифам, установленным для граждан.

Данная позиция нашла свое отражение в Постановлении Президиума ВАС Российской Федерации от 09.06.2009 года №525/09.

Таким образом, действия МУП г.Азова «Теплоэнерго», выразившиеся в нарушении установленного порядка ценообразования – применении Методики при осуществлении расчета стоимости тепловой энергии, ущемляют интересы ЖЭК «Домовладелец», и нарушают положения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства вправе при наличии соответствующего ходатайства вынести предписание.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено, что МУП г.Азова «Теплоэнерго» заключены договоры теплоснабжения с абонентами на территории г.Азова, содержащие аналогичные условия о применении Методики при осуществлении расчета стоимости тепловой энергии.

Если установлено, что с иными лицами заключены договоры, содержащие аналогичные условия, антимонопольный орган при отсутствии ходатайств этих лиц вправе обязать хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение (в данном случае МУП г.Азова «Теплоэнерго»), направить предложения своим контрагентам об изменении или расторжении таких договоров, что следует из абзаца 2 пункта 6 Постановления ВАС России от 30.06.2008 года №30.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Постановлением ВАС России от 30.06.2008 года №30 Комиссия,

РЕШИЛА

1. Признать МУП г.Азова «Теплоэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать МУП г.Азова «Теплоэнерго» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии Е.Г.Молчанов

Члены Комиссии: О.Г.Зиновьев, Н.А.Коробейников

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнять решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 417

09 ноября 2009 года
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – заместитель руководителя управления

Члены Комиссии: Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства; Коробейников Н.А. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

(далее – Комиссия) руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 09.11.2009 года по делу №914 о нарушении МУП г.Азова «Теплоэнерго» (346782, Ростовская область, г.Азов, ул.Дружбы, 7) части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУП г.Азова «Теплоэнерго» прекратить нарушение части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного порядка ценообразования – применении Методики⁽²⁾ при осуществлении расчета стоимости потребленной тепловой энергии.

2. МУП г.Азова «Теплоэнерго» во исполнение пункта 1 настоящего Предписания в 5 дневный срок с момента получения настоящего предписания:

2.1. Направить предложение своим контрагентам (согласно перечню контрагентов, представленному МУП г.Азова «Теплоэнерго» в пояснениях от 28.10.2009 года вх.№12256) об изменении условий договоров энергоснабжения, исключив из них пункты 1.2. и 4.4.

2.2. Производить расчет размера платы потребленной тепловой энергии ЖЭК «Домовладелец» в соответствии с частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации и пунктом 15 Правил⁽³⁾.

3. Об исполнении настоящего Предписания МУП г.Азова «Теплоэнерго» сообщить в Ростовское УФАС России в 10 дневный срок с момента получения настоящего предписания (с приложением копий подтверждающих документов).

Председатель Комиссии Е.Г.Молчанов

Члены Комиссии: О.Г.Зиновьев, Н.А.Коробейников

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

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

⁽¹⁾ В соответствии с пунктом 1 статьи 548 ГК, правила, предусмотренные статьями 539 – 547 ГК, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

⁽²⁾ «Методика определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передачи тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения», утвержденная Госстроем России 12.08.2003 года.

⁽³⁾ «Правила предоставления коммунальных услуг гражданам», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 года №307.