Решение по делу № 03-03/38-11

20 сентября 2011 года г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 04.10.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А., члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Платин В.В., в отсутствие представителей сторон, извещенных надлежащим образом,

рассмотрев 20 сентября 2011 года дело № 03-03/38-11 о нарушении МУП «Ростовкоммунэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее также антимонопольный орган) поступило заявление ТСЖ «Надежда» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны МУП «Ростовкоммунэнерго», выразившемся, по мнению заявителя, в предоставлении услуг ненадлежащего качества и отказе от производства перерасчета.

Принимая решение о признании МУП «Ростовкоммунэнерго» нарушившим антимонопольное законодательство, Ярославское УФАС исходит из следующего.

Между ТСЖ «Надежда» и МУП «Ростовкоммунэнерго» заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде №3-751 РЗ от 01.10.2009г. Предметом данного договора является отпуск тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде для целей отопления и горячего водоснабжения в соответствии с установленным планом теплопотребления, оплата энергии со стороны Абонента.

Иные источники теплоснабжения, исходя из схемы сетей Ростовского муниципального района, у ТСЖ «Надежда» отсутствуют.

Приказом Департамента топлива, энергетики и регулирования тарифов по Ярославской области №244 от 30.12.2009г. для МУП «Ростовкоммунэнерго» утвержден тариф на отпуск, передачу и сбыт тепловой энергии.

Таким образом, МУП «Ростовкоммунэнерго» занимает доминирующее положение на рынке тепловой энергии в границах г. Ростова и Ростовского муниципального района в границах присоединенных сетей с долей более 65%.

Между ТСЖ «Надежда» и ОАО МУП «Ростовкоммунэнерго» в приложении №3 к договору на отпуск и потребление тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде согласован температурный график системы отопления.

В связи с тем, что коммунальный ресурс предоставлялся гражданам ненадлежащего качества, последние обращались в жилищную инспекцию по Ярославской области.

29.10.2010г. жилищной инспекцией по Ярославской области зафиксированы следующие показатели температур в доме №162 корп. №2 по ул. Спартаковская: подающий трубопровод - +49 градусов, обратный - + 37 градусов, температура воды в местах водоразбора (квартирах граждан) – 32 градуса.

11.03.2011г. жилищной инспекцией по Ярославской области зафиксирована температура в подающем водоводе +50 градусов, в обратном - +40 градусов.

Также в соответствии с представленным в материалы дела актом допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии потребителя ТСЖ «Надежда», тепловой узел дома оборудован приборами учета, позволяющими, в том числе, списывать показания температуры в подающем и обратном трубопроводе. В соответствии с представленными в материалы дела отчетами о теплопотреблении, взятыми по показаниям приборов учета, температура ресурса в подающем трубопроводе в период с 15.09.2010г. по 17.10.2010г. не превышала 48 градусов, средняя температура – 46,7, температура ресурса в обратном водоводе не превышала 37 градусов при средней 35,37 градусов.

Со стороны ТСЖ также представлены отчеты по ряду дней ноября 2010 года, которые можно представить в виде следующей таблица:

Дата	Температура в подающем водоводе	Температура в обратном
03.11	48,63	35,19
04.11	40,71	28,55
09.11	41,06	28,9
10.11	49,85	35,6
18.11	50,11	34,36
19.11	41,30	26,7
23.11	51,67	38,74

ТСЖ «Надежда» письмами от 02.11.2010г. №22, от 07.12.2010г. №30 обращалось в МУП «Ростовкоммунэнерго» с жалобами на ненадлежащее качество ресурса (горячей воды) в конце октября (29.10.2010г.), а также в ноябре.

Ответа со стороны ресурсоснабжающей организации не последовало.

Отношения в сфере теплоснабжения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (далее также ГК), Постановлением Правительства №307от 23.05.2006г. «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее также Правила, Правила №307).

В соответствии со ст. 548 ГК РФ нормы Гражданского кодекса об энергоснабжении применяются к теплоснабжению субсидиарно, если иное не установлено законом или иными нормативными актами. Таким образом, специальные нормы законодательства о поставке тепла имеют приоритет перед нормами ГК.

Согласно пункту 8 данных Правил условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам.

ТСЖ «Надежда» заключило договор №3-751 РЗ от 01.10.2009г.с целью обеспечения коммунальными ресурсами граждан, проживающих в доме, находящемся под его управлением.

Таким образом, исходя из толкования данных законодательных положений в совокупности, МУП «Ростовкоммунэнерго» при выстраивании отношений с ТСЖ «Надежда» должно руководствоваться Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам преимущественно перед Гражданским кодексом.

В соответствии с п. 2 ст. 162 Жилищного кодекса РФ по договору управления многоквартирным домом одна сторона по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме) обязуется, в том числе, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме.

В соответствии с п. 9 Правил №307 при предоставлении коммунальных услуг должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов **надлежащего качества в объемах, необходимых потребителю**.

В соответствии с п. 49 указанных Правил Исполнитель обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах.

В соответствии с п. 2.4. СанПиН 2.1.4.2496-09 «Гигиенические требования к обеспечению безопасности систем горячего водоснабжения», утв. Постановлением Главного санитарного врача РФ №20 от 07.04.2009г. температура горячей воды в местах водоразбора независимо от применяемой системы теплоснабжения должна быть не ниже 60 С и не выше 75 С.

Указанные требования являются универсальными и продиктованы необходимостью предупреждения загрязнения горячей воды высококонтагенозными инфекционными возбудителями вирусного и бактериального происхождения, которые могут размножаться при температуре ниже 60 гр., в их числе Legionella Pneumophila, минимизации содержания в воде хлороформа при использовании воды, которая предварительно хлорировалась, предупреждения заболеваний кожи и подкожной клетчатки, обусловленных качеством горячей воды (п. 2.3. приведенного СанПиН).

Аналогичные положения зафиксированы в п. 5 Приложения №1 к Правилам предоставления коммунальных услуг. В соответствии с п. 64-67 Правил предоставления коммунальных услуг в случае ненадлежащего качества услуги потребитель обращается в ресурсоснабжающую организацию, которая обязана удостоверить факт непредставления коммунальных услуг либо провести дополнительную проверку для установления данного факта.

При этом, датой начала предоставления ресурса ненадлежащего качества является дата направления претензии в ресурсоснабжающую организацию или время начала предоставления некачественных услуг, зафиксированное прибором

учета.

В соответствии с п. 74 Правил период предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества считается оконченным:

а) со дня подписания потребителем (или его представителем) акта об устранении недостатков предоставления коммунальных услуг;

б) с момента возобновления предоставления коммунальных услуг надлежащего качества, зафиксированного соответствующим прибором учета.

При этом в соответствии с п. 5 Приложения №1 к Правилам допустимое отклонение за каждые 3 градусов температуры горячей воды в точке разбора: в ночное время (с 23.00 до 6.00 часов не более чем 5 град. С в дневное время (с 6.00 до 23.00 часов) не более чем на 3 градусов. Снижения температуры свыше допустимых отклонений размер платы снижается на 0,1 процента за каждый час превышения (суммарно за расчетный период) допустимой продолжительности нарушения; при снижении температуры горячей воды ниже 40 градусов оплата потребленной воды производится по тарифу за холодную воду.

Таким образом, в данном случае производство корректировки не ставится в зависимость от воли сторон по договору, а производится автоматически.

Таким образом, в рассматриваемой ситуации, с учетом наличия у ТСЖ «Надежда» прибора учета тепловой энергии в соответствии с показаниями которого температура теплоносителя не соответствовала требованиям нормативных документов, МУП «Ростовкоммунэнерго» должен был незамедлительно предпринять меры для нормализации поставки ресурса, а также произвести перерасчет платы за выставленную энергию.

Бездействия последнего ущемили интересы жителей ТСЖ «Надежда».

С учетом изложенного, бездействие МУП «Ростовкоммунэнерго» по надлежащему реагированию на обращение ТСЖ «Надежда» в целях нормализация подачи коммунального ресурса (в случае необходимости – проведение проверки факта предоставления некачественных услуг, устранение выявленных нарушений),а также бездействие последнего по производству перерасчета за коммунальные услуги ненадлежащего качества образуют нарушение части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41,частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1. Признать МУП «Ростовкоммунэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Выдать МУП «Ростовкоммунэнерго» предписание о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу возбуждения

дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 КоАП

Председатель Комиссии Балабаев С.А.

Члены Комиссии Гаев М.В.

Платин В.В.

Предписание по делу № 03-03/38-11

20 сентября 2011 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 04.10.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А., члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Платин В.В., на основании своего решения по делу 03-03/38-11 от 20.09. 2011г., руководствуясь пп. ж, е п. 2 части 1 ст. 23 Федерального закона №135-ЗФ «О защите конкуренции».

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному унитарному предприятию «Ростовская коммунальная энергетика» в срок до **01.11.2011** прекратить иные нарушения антимонопольного законодательства, путем принятия мер к обеспечению температуры горячей воды в точке водоразбора ТСЖ «Надежда» не ниже 60 градусов.

2. Муниципальному унитарному предприятию «Ростовская коммунальная энергетика» в срок до 01.11.2011 устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, произвести перерасчет платы за горячее водоснабжение для ТСЖ «Надежда» с момента начала поставки некачественных ресурсов, зафиксированного приборами учета, (03.10.2010г.) до момента устранения нарушения, исходя из показаний прибора учета, требований "Правил предоставления коммунальных услуг гражданам", утв. Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 N 307.

Об исполнении данного предписания сообщить в срок до **10.11.2011**г.

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

Примечание. 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 исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии Балабаев С.А.

Члены Комиссии Гаев М.В.

Платин В.В.