

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №16 по признакам нарушения ОАО «Курганская генерирующая компания» (место нахождения: г. Курган, проспект Конституции, д.29А) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Установила:

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон о защите конкуренции) основанием для возбуждения дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства явилось заявление Жилищно — строительного кооператива №1 КЗКТ (далее по тексту - Кооператив, ЖСК-№1 КЗКТ, заявитель), указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания».

В ходе рассмотрения дела №16 представитель ЖСК-№1 КЗКТ пояснил, что в многоквартирном доме установлены приборы учета тепловой энергии, расходуемой на отопление и горячее водоснабжение. До 2010 года горячая вода оплачивалась за количество Гкал, потреблённых в соответствии с приборами учета. С 1 января 2010 года ОАО «Курганская генерирующая компания» выставляет счета за тепловую энергию, потреблённую на горячее водоснабжение в метрах кубических по тарифу, установленному решением Курганской городской Думы за кубический метр горячей воды.

Кооператив полагает, что оплата за горячее водоснабжение должна производиться в соответствии с условиями договора, т. е. за количество Гкал., потреблённых в соответствии с прибором учета, а порядок расчета, применяемый ОАО «Курганская генерирующая компания», не соответствует действующему законодательству.

В ходе рассмотрения дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства представитель Кооператива пояснила, что температура поставленной горячей воды не всегда соответствует установленным требованиям.

В ходе рассмотрения дела №16 представители ОАО «Курганская генерирующая компания» поясняли, что применение при расчете размера платы за горячее водоснабжение отдельно тарифов «на тепловую энергию в горячей воде» или «на подогрев» (руб./Гкал.) и тарифов на холодную воду (руб./м³) приложением № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг не предусмотрено. Стоимость тепловой энергии на подогрев воды является одной из составляющих устанавливаемого тарифа на горячую воду. Деятельность ОАО «Курганская генерирующая компания» по оказанию коммунальной услуги по горячему водоснабжению является регулируемой, в связи с чем при осуществлении расчетов с потребителями Общество должно руководствоваться тарифами, установленными уполномоченными на то органами власти. Представители ОАО «Курганская генерирующая компания» ссылались на пункт 3 статьи 19 Федерального закона от 30.12.2004г. №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», которым установлено, что плата за коммунальные услуги для граждан — нанимателей и собственников жилых помещений устанавливается в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации с учетом надбавок к ценам (тарифам) для потребителей, устанавливаемых в соответствии с данным Федеральным законом. Согласно пункта 7 части 2 статьи 5 Закона «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса устанавливают органы местного самоуправления. На

основании указанных выше норм права ОАО «Курганская генерирующая компания» в 2010 году устанавливало плату за услугу по горячему водоснабжению исключительно по тарифу, установленному органом местного самоуправления.

ОАО «Курганская генерирующая компания» представлен договор №50 на отпуск питьевой воды для централизованного горячего водоснабжения от 28 октября 2009 года, заключенный с МУП «Курганводоканал». ОАО «Курганская генерирующая компания» пояснило, что обслуживаемый ЖСК-№1 КЗКТ дом №6А по ул. Кремлева подключен к тепловому пункту №50. В данном тепловом пункте ОАО «Курганская генерирующая компания» приобретает холодную воду у МУП «Курганводоканал», подогревает её и подаёт потребителям, проживающим в указанном доме.

ОАО «Курганская генерирующая компания» указало на то, что законность применения тарифа, установленного решением Курганской городской думы от 25.11.2009 г. №310, подтверждена решением Арбитражного суда Курганской области от 21.05.2009 г. по делу № А34-683/2009.

22 марта 2011 года ОАО «Курганская генерирующая компания» заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу судебного акта по делу №А34-5390/2010, в силу того, что предметом рассмотрения данного дела являются аналогичные действия ОАО «Курганская генерирующая компания». Ходатайство ОАО «Курганская генерирующая компания» удовлетворено, рассмотрение дела №16 приостановлено.

Определением о возобновлении рассмотрения дела №16 от 27.02.2012г. рассмотрение дела №16 возобновлено.

ОАО «Курганская генерирующая компания» заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела №16 в связи со вступлением в законную силу судебного акта по делу №А34-5390/2010, которым установлена правомерность действий ОАО «Курганская генерирующая компания» по предъявлению потребителям платы за горячую воду из расчета за кубические метры.

После возобновления рассмотрения дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства заявитель на доводах изложенных ранее настаивал, пояснил, что ОАО «Курганская генерирующая компания» продолжает выставять плату за горячую воду в м3, что не выгодно для ЖСК-№1 КЗКТ.

Рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 16.11.2006г. №19-1 ОАО «Курганская генерирующая компания» включено в «Реестр энергоснабжающих и прочих организаций Курганской области, в отношении которых осуществляется государственное регулирование цен и надбавок к ним», раздел 1 «Поставка электрической энергии (мощности)», раздел 2 «Услуги по передаче и распределению тепловой энергии (мощности)».

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъекта естественной монополии. Согласно статье 3 Закона о естественных монополиях субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. ОАО «Курганская генерирующая компания» является субъектом естественной монополии.

ОАО «Курганская генерирующая компания» на основании приказа руководителя Курганского УФАС России № 17-пр от 1 марта 2007 года включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в

размере более чем 35 процентов по виду деятельности «передача тепловой энергии», «производство тепловой энергии» (ОКВЭД 40.30.2, 40.30.1) с долей на рынке более 50% в географических границах г. Кургана.

В соответствии с пунктом 3.6.5. 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 ФАС РФ от 17.01.2007 №5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Продуктовыми границами товарного рынка является производство и передача тепловой энергии.

Географическими границами товарного рынка является присоединенная сеть на территории г. Кургана, что основано на отсутствии технологической и экономической возможности у потребителей приобрести тепловую энергию за пределами тепловых сетей ОАО «Курганская генерирующая компания».

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу вышеизложенного, положение ОАО «Курганская генерирующая компания» на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана является доминирующим.

Между ОАО «ЭнергоКурган» и ЖСК-№1 КЗКТ заключен договор энергоснабжения №1696 от 02.03.2009г. Согласно пункта 1.1 данного договора Энергоснабжающая организация (ОАО «ЭнергоКурган») подает Абоненту (ЖСК-№1 КЗКТ) через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде, а Абонент принимает и оплачивает её в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных указанным договором. По договору энергоснабжения №1696 осуществляется теплоснабжение жилого дома по адресу: г. Курган, ул. Кремлева, ба.

Из пункта 1.5. договора энергоснабжения №1696 следует, что количество тепловой энергии, отпускаемой Абоненту может быть израсходовано: на отопление, вентиляцию, горячее водоснабжение и технологические цели.

Согласно пункту 4.2 договора энергоснабжения №1696 учет отпускаемой тепловой энергии производится по приборам учета, установленным на тепловом вводе Абонента, в соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя.

В соответствии с пунктом 5.1 договора энергоснабжения №1696 расчет за тепловую энергию производится абонентом по тарифам соответствующей группы потребителей, установленным уполномоченным органом государственного регулирования цен и тарифов.

Соглашением от 1 октября 2009г. о перемене стороны в договоре энергоснабжения №1696 от 02.03.2009г. права и обязанности по договору энергоснабжения №1696 переданы ОАО «Курганская генерирующая компания». Соглашение вступило в силу с 1 января 2010 года.

17 августа 2010 года между ОАО «Курганская генерирующая компания» и ЖСК-№1 КЗКТ заключен договор энергоснабжения №1696, в соответствии с которым ОАО «Курганская генерирующая компания» взяла на себя обязательства осуществлять поставки тепловой энергии в горячей воде в жилой дом №6А по

улице Кремлева в городе Курган.

С 1 января 2010 года ОАО «Курганская генерирующая компания» начало выставять и продолжает предъявлять к оплате ЖСК-№1 КЗКТ плату за горячую воду для нужд ГВС в м³

Таким образом, рассматриваемым периодом является период с 01.01.2010г. по настоящий момент.

Согласно представленным копиям отчетов о потреблении воды и тепловой энергии в системе ГВС учет по прибору учета тепловой энергии осуществляется как в Гкал., так и в куб.м.

Деятельность ОАО «Курганская генерирующая компания» в качестве теплоснабжающей организации, осуществляющей производство и передачу тепловой энергии, подлежит государственному регулированию в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», до вступления в законную силу названного закона Федеральным законом от 14.04.1995 №41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации». Установление тарифов на тепловую энергию является полномочием Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области.

В соответствии с постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 19.11.2009 №33-39 тариф на тепловую энергию в горячей воде для потребителей ОАО «Курганская генерирующая компания» с 1 января 2010 года установлен в размере 1134,12 руб./Гкал. с НДС.

В соответствии с Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 30.11.2010 №43-30 тариф на тепловую энергию в горячей воде для потребителей ОАО «Курганская генерирующая компания» с 1 января 2011 года установлен в размере 1252,50 руб./Гкал. с НДС или 1061,44 руб./Гкал. без НДС.

Решением Курганской городской Думы от 25 ноября 2009 года №310 «Об установлении с 1 января 2010 года тарифа на горячую воду и отопление, размера платы за отопление и горячее водоснабжение для потребителей услуг ОАО «Курганская генерирующая компания» в жилищном секторе (многоквартирных и жилых домах) на территории муниципального образования города Кургана», установлен тариф на горячую воду на 2010 год в размере 70,08 руб./куб. м (с НДС), включающий в себя стоимость холодной воды - 14,96 руб./куб. м (с НДС) и расход на подогрев воды - 55,12 руб./куб. м (с НДС).

Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 30.11.2010 №43-32 «Об установлении тарифа на горячую воду для потребителей Открытого акционерного общества «Курганская генерирующая компания» (г. Курган, г. Шадринск) с 1 января 2011 года по 31 декабря 2011 года», установлен тариф на горячую воду на 2011 год в размере 68,09 руб. за 1 куб. м (без НДС).

Исходя из положений пункта 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам и сложившихся договорных отношений между ОАО «Курганская генерирующая компания» и Кооперативом Комиссия УФАС пришла к выводу о том, что ОАО «Курганская генерирующая компания» является энергоснабжающей организацией, а исполнителем коммунальных услуг перед гражданами жилого дома по ул.Кремлева, 6 А является ЖСК.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» ОАО «Курганская генерирующая компания» относится к организациям коммунального комплекса, поскольку осуществляет эксплуатацию системы коммунальной

инфраструктуры, используемой для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения горячего водоснабжения.

Согласно статье 4 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» Правительство Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом утверждает основы ценообразования и правила регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

В соответствии с пунктами 6, 7 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 июля 2008 г. №520 (далее по тексту - Основы ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса), к регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся тарифы на горячую воду, которые представляют собой ставку платы за потребление горячей воды из расчета платы за 1 куб.м. горячей воды.

В соответствии с пунктами 47, 48 указанных Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса тарифы на горячую воду включают в себя стоимость 1 куб. метра холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение количества тепловой энергии, необходимого для нагрева 1 куб. метра холодной воды до температуры, установленной в соответствии с нормативными правовыми актами, и тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2004 г. №109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

В соответствии с пунктом 1 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2004г. №109 данные Основы определяют основные принципы и методы регулирования тарифов (цен) на электрическую и тепловую энергию и на соответствующие услуги.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 5 Федерального закона №210-ФЗ в редакции, действующей до 13.08.2010г., в компетенцию органов местного самоуправления входило установление тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса (в том числе, тарифов на горячую воду) и надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

С 13.08.2010г. полномочия по установлению тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса переданы органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Таким образом, ОАО «Курганская генерирующая компания» при расчетах за горячую воду должно применять тариф, установленный уполномоченным органом регулирования.

В соответствии с абзацем 2 пункта 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам исполнитель коммунальных услуг (ЖСК приобретает у ресурсоснабжающей организации (ОАО «Курганская генерирующая компания») горячую воду и тепловую энергию, что является основанием для применения при расчетах между сторонами за горячую воду тарифа, установленного в соответствии с пунктами 47,48 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса.

Правомерность действий ОАО «Курганская генерирующая компания» при расчетах за горячую воду с исполнителями коммунальных услуг начиная с

01.01.2010г. проверена Арбитражными судами, судебными актами по делу №А34-5390/2010, применяемый ОАО «Курганская генерирующая компания» порядок расчета признан законным.

В соответствии со статьей 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные акты по делу №А34-5390/2010 являются обязательными для Курганского УФАС России.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о правомерности применения ОАО «Курганская генерирующая компания» при определении ЖСК-№1 КЗКТ платы за горячее водоснабжение тарифа на горячую воду, установленного Решением Курганской городской Думы от 25 ноября 2009 г. №310, в 2011 году Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 30.11.2010 №43-32 в метрах кубических.

Таким образом, из материалов дела в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания» не усматривается нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Решила:

Прекратить рассмотрение дела №16 о нарушении антимонопольного законодательства в связи отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания».

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

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