

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.fas.uln.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. № 3781-04 от 27.07.2010

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 12.07.2010
В полном объеме изготовлено 27.07.2010
г. Ульяновск

Дело № 6488/04-2010

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

председатель - заместитель руководителя управления П.Г. Юдин,
члены - начальник отдела М.С. Степанова,
- специалист – эксперт Т.П. Лагутина,

рассмотрев дело № 6488/04-2010 по признакам нарушения ОАО «ВоТГК» (443100, г. Самара, ул. Маяковского, 15) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление граждан о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «ВоТГК», что выразилось в ущемлении интересов граждан, проживающих в доме, расположенном в городе Ульяновске по адресу: ул. Аблукова, 77, путём нарушения установленного нормативным правовым актом порядка ценообразования при расчёте объёма потребленной тепловой энергии за период январь-февраль 2009 года.

На основании указанного заявления приказом от 10.06.2010 № 141 в отношении ОАО «ВоТГК» было возбуждено дело № 6488/04-2010 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в ущемлении интересов граждан дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Аблукова, 77, путём нарушения порядка ценообразования при выставлении платы за отопление в январе - феврале 2009 года.

На заседании комиссии 28.06.2010 заявитель поддержала изложенные в заявлении доводы и пояснила следующее. За 2009 год ООО УК «Симбирский альянс» выставила счет к оплате за тепловую энергию в размере 221 тыс. руб. в январе – феврале 2009 года прибор учета (счетчик) тепловой энергии отсутствовал. Его установили в середине марта 2009 года. В январе 2009 года по дому ул. Аблукова, 77 ОАО «ВоТГК» выставило счет к оплате тепловой энергии на сумму 261,35 тыс. руб. Согласно тарифу за тепловую энергию, который на тот период равен 21,11 коп., сумма к оплате должна быть 159,275 тыс. руб. Таким образом, 102,00 руб. было выставлено выше, чем по нормативам, что составляет на 64% больше. За февраль 2009 года по дому ул. Аблукова, 77 ОАО «ВоТГК» выставило счет к оплате тепловой энергии на сумму 270,524 тыс. руб. Согласно тарифу за тепловую энергию, который равен 21,11 коп., сумма к оплате должна быть 156, 483 тыс. руб. Таким образом, на 51,00 было выставлено сверх нормы, что составляет на 33% больше.

Представитель ООО УК «Симбирский Альянс» на заседаниях комиссии поясняла, что начисления за тепловую энергию производятся в соответствии с правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила предоставления коммунальных услуг гражданам). За январь 2009 года тариф на тепловую энергию составляет 21,11 руб., а за февраль 2009года – 20,74 руб. Гражданам счета – фактура выставляются из расчета за 12 месяцев или за 7 месяцев в зависимости от способа оплаты. В 2009 году была произведена корректировка тарифов, исходя из платы, выставленной ОАО «Волжская ТГК». Плата, выставляемая физическим лицам, рассчитывается по формуле: плата, выставленная ОАО «Волжская ТГК», умножается на удельную площадь квартиры и делится на площадь дома. Удельный вес равен размеру платы за год. За 2009 год общая сумма за потребленную тепловую энергию составила 1 286 600 руб.

На заседании комиссии 12.07.2010 представитель ОАО «ВоТГК» поддержал изложенные письменно доводы, пояснил следующее:

- отношения по ресурсоснабжению между ОАО «Волжская ТГК» и ООО «УК «Симбирский Альянс» урегулированы договором теплоснабжения от 17.11.2008, основанном на части 1 статьи 541, статье 548 ГК РФ, исходя из которых в пункте 5.4. Договора установлено, что учет отпущенной тепловой энергии осуществляется по приборам учета абонента или расчетным балансовым методом по фактическому теплоотпуску на основании показаний приборов учета источника теплоты пропорционально расчетным договорным нагрузкам (при отсутствии приборов учета). Данный пункт договора включен исходя из принципа свободы договора, содержащегося в статье 421 ГК РФ;

- пунктом 9.9 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 №Вк-4936, установлено, что при отсутствии приборов учета количество потребленной абонентом тепловой энергии определяются энергоснабжающей организацией на основании расчетных тепловых нагрузок, указанных в договоре, и показаний приборов узла учета источников теплоты. Согласно пункту 15 Рекомендаций по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях, в учреждениях и организациях жилищно-коммунального хозяйства и бюджетной сферы, утвержденных Приказом Госстроя России от 11.10.1999 №73, при временном отсутствии у абонента средств измерений или на период до оборудования узла учета используется расчетный метод. Тепловая энергии, потребленная всеми абонентами, не имеющими узлов учета, определяется по тепловому балансу, а отдельным абонентом – пропорционально величине его тепловой нагрузки согласно договору теплоснабжения, включая потери тепловой энергии через изоляцию принадлежащих ему трубопроводов тепловой сети и с утечками и сливом сетевой воды. Аналогичные требования содержатся в Приказе Государственного Комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 21.04.2000 №92 «Об утверждении организационно-методических рекомендаций по пользованию системами коммунального теплоснабжения в городах и населенных пунктах РФ»;

-нормативы применяются лишь для расчета текущих (ежемесячных) платежей и не отражают фактически потребленный объем коммунальных услуг;

- необходимость оплаты исполнителем коммунальных услуг стоимости фактически потребленных ресурсов, отпущенных ресурсоснабжающей организацией, подтверждается нормами Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307: согласно пункту 8 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Итоговая сумма платы за потребленную исполнителем коммунальных услуг энергию исчисляется на основании не нормативов, а корректировок, предусмотренных пунктом 19 Правил № 307, и, определенных с учетом объемов фактического потребления энергии. Корректировка размера платы за потребленную энергию может быть произведена как в большую, так и в меньшую сторону (в зависимости от фактических объемов потребления). При этом иной подход к определению объемов потребления энергии, без учета фактического потребления энергии и корректировок, только лишь с учетом нормативов потребления свидетельствует об игнорировании Правил № 307, предусматривающих механизм корректировки платы, и влечет за собой нарушение права участников правоотношений ресурсоснабжения и правоотношений в рамках оказания коммунальных услуг на оплату фактического объема потребления, который при определенных обстоятельствах может быть и ниже нормативного. Применение ОАО «ВоТГК» расчетного метода определения количества потребленной тепловой энергии при отсутствии у абонента приборов учета, правомочно. Более того, это обязанность энергоснабжающей организации;

- позиция ОАО «Волжская ТГК» подтверждается Министерством регионального развития РФ в письме от 29.11.2007 №21492-СК/07, из которого следует, что условия договора ресурсоснабжения не должны противоречить пунктам 16-34 Правил (в том числе о проведении 1 раз в год корректировки), а также в письме от 28.05.2007 №1087-ЮТ/07, в котором указано, что формулы корректировки предусматривают включение в нее показателей, определяемых ресурсоснабжающей организацией расчетным путем в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Кроме того данная позиция подтверждается судебной практикой.

1. Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «Волжская ТГК», выразившихся в ущемлении интересов граждан, проживающих в доме, расположенном в городе Ульяновске по адресу: ул. Аблукова, 77, путем расчета объемов потребленной тепловой энергии ООО «Управляющая компания «Симбирский Альянс» по данному дому за период январь-февраль 2009 года с применением Методики определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения (практическое пособие к Рекомендации по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях, в учреждениях и организациях жилищно-коммунального хозяйства и бюджетной сферы), утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.05.2000 № 105, нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

При этом Комиссия исходит из следующего.

Согласно статье 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 35-ФЗ «О защите 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.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность по передаче тепловой энергии отнесена к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 1 данной статьи деятельность субъектов естественных монополий регулируется государством.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

ОАО «Волжская ТГК», осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче тепловой энергии, в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе включено приказом ФСТ РФ от 10.07.06 № 122-Э в раздел I "Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии", под регистрационным номером 63.1.11.

ОАО «Волжская ТГК», соответственно, имеет тепловые сети, к которым присоединен многоквартирный жилой дом, расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Аблукова, 77.

Услуга по отоплению может быть приобретена в соответствии с действующим законодательством только по договору теплоснабжения, требующему наличия присоединенной сети потребителя к сети исполнителя (часть 2 статьи 539 ГК РФ), соответственно, доминирование ОАО «Волжская ТГК» на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границе присоединенной сети доказывает доминирование ОАО «Волжская ТГК» на рынке услуг по поставке тепловой энергии в пределах присоединенной сети.

Многоквартирный жилой дом, расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Аблукова, 77, находится в управлении ООО «Управляющая компания «Симбирский альянс». По договору от 17.11.2008 №70953, заключенному между ООО «Управляющая компания «Симбирский Альянс» и ОАО «Волжская ТГК», данный объект получает тепловую энергию.

Из представленных ОАО «Волжская ТГК» счетов – фактур за январь и февраль 2009 года выявлено, что в данные месяцы объем потребленной тепловой энергии при отсутствии приборов учета определялся обществом по балансовым методом расчета, закрепленному в Методике по определению количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.06.2000 № 105, т.е. количество тепловой энергии и теплоносителя, использованных отдельным абонентом без приборов учета, определяется по фактическому теплоотпуску на основании показаний приборов учета источника теплоты пропорционально расчетным договорным нагрузкам (при отсутствии приборов учета).

Общее количество тепловой энергии и теплоносителя, потребленное за расчетный период всеми абонентами без приборов учета, определяется из теплового и водного балансов системы теплоснабжения, а отдельным потребителем - пропорционально его расчетным часовым тепловой и массовой (объемной) нагрузкам, указанным в договоре теплоснабжения, с учетом различия в характере теплового потребления: отопительно-вентиляционная тепловая нагрузка переменна и зависит от метеоусловий, тепловая нагрузка горячего водоснабжения в течение отопительного периода постоянна.

Тепловые потери через изоляцию трубопроводов на участках тепловой сети, находящихся на балансе соответствующего абонента, включаются в количество тепловой энергии, потребленной этим абонентом, так же как и потери тепловой энергии со всеми видами утечки и сливом теплоносителя из систем теплопотребления и трубопроводов его участка тепловой сети.

Согласно пункту 19 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам при отсутствии коллективных, общих и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для отопления в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 приложения № 2 к Правилам исходя из площади помещения, норматива потребления тепловой энергии на отопление и тарифа на тепловую энергию.

Следовательно, при отсутствии прибора учета, оплата коммунальных услуг гражданином должна производиться в соответствии с нормативами, установленными уполномоченным органом.

Согласно пунктам 25, 26 и 29 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных

постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 306, при определении нормативов потребления коммунальных услуг учитываются нормативные технологические потери коммунальных ресурсов (технически неизбежные и обоснованные потери холодной и горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии, газа во внутридомовых инженерных коммуникациях и оборудовании многоквартирного дома) и не учитываются расходы коммунальных ресурсов, возникшие в результате нарушения требований технической эксплуатации внутридомовых инженерных коммуникаций и оборудования, правил пользования жилыми помещениями и содержания общего имущества в многоквартирном доме. Коммунальные услуги, предназначенные для содержания общего имущества в многоквартирном доме, учитываются при установлении нормативов потребления коммунальных услуг для потребителей.

В норматив отопления включается расход тепловой энергии исходя из расчета расхода на 1 кв. метр площади жилых помещений для обеспечения температурного режима жилых помещений, содержания общего имущества многоквартирного дома, с учетом требования к качеству данной коммунальной услуги.

Таким образом, законодательно установлена единая система оплаты услуги теплоснабжения – за 1 кв. м общей площади жилья. У гражданина отсутствует обязанность оплачивать данную услугу по иному порядку.

Согласно постановлению Главы города Ульяновска от 24 ноября 2005г. № 2874 (с изменениями от 19 марта 2008 года), с 01.01.2006 в городе Ульяновске установлена годовая норма отпуска тепловой энергии на 1 кв. м. отапливаемой площади жилых помещений, не имеющих приборов учета, в размере 0,19 Гкал.

При этом потребитель доплачивает или ему возвращается стоимость разности количества потребленной в многоквартирном доме в течение года тепловой энергии, приходящейся на жилое помещение, и общего размера платы за отопление за прошедший год по нормативам потребления тепловой энергии.

Согласно пункту 8 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Один раз в год исполнитель производит корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 приложения N 2 к Правилам.

Согласно пункту 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам 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 осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Таким образом, исходя из совокупности норм, содержащихся в пунктах 8, 15, 19 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам расчёт за тепловую энергию между ОАО «ВоТГК» и ООО УК «Симбирский Альянс» не может быть отличным расчёту за тепловую энергию между ООО УК «Симбирский Альянс» и своими жильцами.

В нарушение указанного порядка ОАО «ВоТГК» рассчитывает размер платы за тепловую энергию исходя из объема потребленного количества коммунальных ресурсов, определяемого в соответствии с Методикой по определению количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.06.2000 № 105 (далее Методика № 105).

Согласно статье 539 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник помещения является абонентом (потребителем), а соответствующая ресурсоснабжающая организация - энергоснабжающей организацией. Пунктом 4 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что «к отношениям по договору снабжения электрической энергией правила настоящего параграфа применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное». Указанной нормой Гражданского кодекса Российской Федерации установлен приоритет норм иных федеральных законов или иных правовых актов при регулировании отношений ресурсоснабжения. На отношения ресурсоснабжения распространяется действие Правил предоставления коммунальных услуг гражданам.

Не может быть применена в качестве основания для определения фактически потребленного объема коммунального ресурса Методика определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения (практическое пособие к Рекомендациям по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях и организациях жилищно-коммунального хозяйства и бюджетной сферы, утвержденная приказом Госстроя РФ от 06.05.2000 № 105, поскольку данная Методика не зарегистрирована в установленном законодательством порядке, и носит рекомендательный характер. Соответственно, признавать норму Правил предоставления коммунальных услуг гражданам отсылочной к данной Методике оснований не имеется.

Представленные в данной Методике расчеты за тепловую энергию и теплоноситель предполагают учет потерь с утраченным теплоносителем и теплопередачей через изоляционные конструкции трубопроводов на конкретных участках тепловой сети, находящихся на балансе каждого из абонентов тепловой сети. Согласно пункту 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 августа 2006 г. N 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. Соответственно, собственники дома не являются собственниками участков тепловых сетей, за исключением внутридомовых.

В данном случае нарушение выражено в использовании ненадлежащего способа для определения объема потребления тепловой энергии.

ОАО «ВоТГК» имело возможность применять к жителям домов, находящихся на обслуживании ООО «УК Симбирский Альянс» расчет размера платы за коммунальные услуги за отопление, исходя из постановления Главы города Ульяновска от 24 ноября 2005г. № 2874 (с изменениями от 19 марта 2008 года), установившего годовую норму отпуска тепловой энергии на 1 кв.м отапливаемой площади жилых помещений, не имеющих приборов учета, в размере 0,19 Гкал.

В связи с тем, что в данном многоквартирном жилом доме в настоящее время установлен общедомовой прибор учета тепловой энергии и расчёты осуществляются на основании данных прибора учёта, то есть по фактическим показателям, а не расчётным способом, то отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", комиссия

РЕШИЛА:

2. Признать действия ОАО «Волжская территориальная генерирующая компания», выразившиеся в ущемлении интересов граждан, проживающих в доме, расположенном в городе Ульяновске по адресу: ул. Аبلукова, 77, путем расчета объемов потребленной тепловой энергии ООО «Управляющая компания «Симбирский Альянс» по данному дому за период январь-

февраль 2009 года с применением Методики определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения (практическое пособие к Рекомендациям по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях, в учреждениях и организациях жилищно-коммунального хозяйства и бюджетной сферы), утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.05.2000 № 105, нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

3. Предписание не выдавать.

Председатель комиссии П.Г. Юдин

Члены комиссии
М.С. Степанова

Т.П. Лагутина

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