

РЕШЕНИЕ

Дело № 17/04-АМЗ-2018

г.

Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 24 декабря 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 14 января 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела № 17/04-АМЗ-2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

в присутствии:

представителя ответчика по доверенности – «...» (доверенность от 09.01.2018 № 1),

в отсутствие представителей заявителя,

рассмотрев дело № 17/04-АМЗ-2018 по признакам нарушения ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии (428017, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Урукова, д. 16) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного на основании заявления ООО «Ядринжилремсерис» (вх. № 04-05/4668 от 01.08.2018) по вопросу соответствия действий ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии антимонопольному законодательству,

УСТАНОВИЛА:

ГУП Чувашгаз осуществляет подачу горячей воды в следующие обслуживаемые управляющей организацией ООО «Ядринжилремсервис» многоквартирные дома г. Ядрин: ул. 30 лет Победы, д.2; ул. 50 лет Октября, д. 66; ул. 50 лет Октября, д. 68; ул. 50 лет Октября, д. 86; ул. 50 лет Октября, д. 93; ул. 50 лет Октября, д. 94; ул. 50 лет Октября, д. 95; ул. 50 лет Октября, д. 98; ул. К.Маркса, д. 101; ул. К.Маркса, д. 1 И; ул. К.Маркса, д. 111а; ул. К.Маркса, д. 113; ул. К.Маркса, д. 95; ул. К.Маркса, д. 97; ул. Крестьянская, д. 8; ул. Некрасова, д. 16; ул. Плеханова, д. 12; ул. Плеханова, д. 19.

Согласно решению Арбитражного суда Чувашской Республики от 13.04.2018 по делу А79-13381/2017, а также сложившейся судебной практике, количество тепловой энергии, использованной на подогрев воды, определяется по установленным нормативам расхода тепловой энергии на подогрев воды для целей горячего водоснабжения независимо от наличия коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии в системе горячего водоснабжения многоквартирного дома, независимо от системы теплоснабжения (горячего водоснабжения) (открытая или закрытая), а также независимо от периода времени года (отопительный или неотопительный).

Однако, ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии, начиная с января 2018 года, в адрес ООО «Ядринжилремсервис» выставляет отдельно:

- 1) счета-фактуры за холодную воду на производство горячей воды и количество тепловой энергии, использованной на подогрев воды, по нормативам расхода тепловой энергии на подогрев воды для целей горячего водоснабжения;
- 2) счета-фактуры за потери тепловой энергии в сети горячего водоснабжения.

Чувашское УФАС России в рамках рассмотрения заявления ООО «Ядринжилремсервис» (вх. № 04-05/4668 от 01.08.2018) по вопросу соответствия действий ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии антимонопольному законодательству установило в действиях ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии (ИНН 2128017682, адрес: 428017, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Урукова, д. 16) признаки нарушения требований пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции), выразившиеся в навязывании ООО «Ядринжилремсервис» условий не выгодных для потребителей и не предусмотренных договором № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017, в части выставления счетов за потери тепловой энергии в сети горячего водоснабжения.

На заседании Комиссии представитель ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии пояснила, что до августа 2017 года все расчеты, производимые Исполнителем по показаниям приборов учета, считались действительными и верными. Правильность применения расчетов по приборам учета отражена и в аналогичных делах А79-2783/2016, А79-2798/2016, А79-4147/2016, А79-4644/2017, А79-7222/2016.

Лишь в августе 2017 года судебная практика по методике применения расчетов изменилась, в соответствии с определением Верховного суда Российской Федерации, изложенной в определении от 15.08.2017 №305-ЭС 17-8232.

Предприятие ранее выставяло счета за потери в сетях горячего водоснабжения действуя исключительно в рамках действующего законодательства. Данные действия осуществлялись с целью учета потерь, возникающих в сетях горячего водоснабжения, которые в свою очередь приводят к прямым убыткам Предприятия.

Так на основании части 1 статьи 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Согласно статьи 12 ГК РФ защита гражданских прав осуществляется способами, предусмотренными законом.

Таким образом, при наличии потерь в сетях Предприятие вправе предъявить их лицу в зону ответственности которого входит надлежащее исполнение обязанностей в части содержания сетей горячего водоснабжения по договорам управления многоквартирными домами в городе Ядрин Чувашской Республики.

В то же время обязанность содержания общедомового имущества это обязанность собственников данного имущества, а ввиду ненадлежащего содержания сетей расположенных в домах обслуживаемых управляющей компанией ООО «Ядринжилремсервис» происходит сверхнормативное потребление и потери энергии в сетях. Что в свою очередь приводит к негативным последствиям для ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии, в части затрат на производство горячей воды, которую предприятие обязано подавать потребителям.

В качестве доказательств об изменении требований по оплате, в заседание Комиссии ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии представило копию письма от 22.10.2018 № 1430, направленного 22.10.2018 заказным письмом в адрес ООО «Ядринжилремсервис», о признании

недействительными акта № 1377 от 30.09.2018, счета-фактуры № 1377 от 30.09.2018.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Как следует из содержания пункта 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги определяется исходя из показаний приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления.

На основании части 2 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 настоящего Кодекса, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом.

В соответствии с пунктом 38 Правил о предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства № 354 от 06.05.2011 (далее – Правила № 354) в случае установления двухкомпонентных тарифов на горячую воду размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению рассчитывается исходя из суммы стоимости компонента на холодную воду, предназначенную для подогрева в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению (или компонента на теплоноситель, являющегося составной частью тарифа на горячую воду в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения), и стоимости компонента на тепловую энергию, используемую на подогрев холодной воды в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению.

Согласно пункту 42 Правил № 354 в случае установления двухкомпонентных тарифов на горячую воду размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению, предоставленную

потребителю за расчетный период в жилом помещении, определяется в соответствии с формулой 23 приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний приборов учета горячей воды и норматива расхода тепловой энергии, используемой на подогрев воды.

Правилами № 354 не предусмотрено применение тепловой энергии в качестве коммунальной услуги, что соответствует положениям части 4 статьи 154 ЖК РФ.

При наличии нормативов расхода тепловой энергии на подогрев горячей воды, когда имеется возможность установить стоимость 1 кубометра воды (готового продукта), показания приборов учета, измеряющих тепловую энергию, используемую в целях горячего водоснабжения, не должны учитываться ни в расчетах с потребителями, ни в расчетах с ресурсоснабжающими организациями.

Управляющие организации, являясь исполнителями коммунальных услуг в многоквартирном доме, приобретают у ресурсоснабжающих организаций коммунальный ресурс не для перепродажи, а для предоставления соответствующей коммунальной услуги потребителям и оплачивают потребленный в таком многоквартирном доме объем коммунального ресурса из платежей, поступивших от потребителей.

В соответствии с решением Верховного Суда Российской Федерации от 08.06.2012 № АКПИ12-604 управляющая организация, товарищества или кооператив не являются хозяйствующими субъектами с самостоятельными экономическими интересами, отличными от Интересов жильцов, как непосредственных потребителей коммунальных услуг. Данные организации осуществляют деятельность по предоставлению коммунальных услуг на основании договора управления многоквартирным домом и оплачивают объем коммунального ресурса, поставляемого по договору ресурсоснабжения, только из поступивших платежей потребителей.

Следовательно, размер платы за коммунальный ресурс по договору ресурсоснабжения должен быть равен размеру платы за коммунальную услугу, оплачиваемую всеми потребителями коммунальных услуг в соответствии с Правилами их предоставления.

Учитывая изложенное, вне зависимости от договоренностей, стороны обязаны следовать императивным нормам, которые регулируют порядок расчетов за оказанные коммунальные услуги.

Разделом VII Приложения 2 к Правилам № 354 установлен порядок расчета размера платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению, предоставленную потребителю за расчетный период в

жилом помещении (жилом доме, квартире) или нежилом помещении и на общедомовые нужды, в случае установления двухкомпонентных тарифов на горячую воду. В соответствии с пунктом 26 названного приложения размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению в i -м жилом или нежилом помещении определяются по формуле 23, которая содержит величину Q_{ip} - объем (количество) тепловой энергии, используемой на подогрев воды в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению за расчетный период в i -м жилом или нежилом помещении. Указанная величина рассчитывается как произведение объема потребленной за расчетный период в i -м жилом или нежилом помещении горячей воды, определенного по показаниям индивидуального или общего (квартирного) прибора учета в i -м жилом или нежилом помещении, и утвержденного норматива расхода тепловой энергии, используемой на подогрев воды в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению. Аналогичным образом определяется объем (количество) тепловой энергии, используемой на подогрев воды в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению за расчетный период на общедомовые нужды, приходящийся на i -е жилое или нежилое помещение (Q_{iodn}) в формуле 24 того же приложения.

Таким образом, в силу Правил № 354 количество тепловой энергии, использованной на подогрев воды, определяется по установленным в предусмотренном законодательством порядке нормативам расхода тепловой энергии на подогрев воды для целей горячего водоснабжения, независимо от наличия коллективного (общедомового) прибора учета, которым фиксируется объем тепловой энергии, поступающей в систему горячего водоснабжения МКД.

Верховный суд Российской Федерации в определении от 15.08.2017 по делу № 305-ЭС-8232, А41-27683/2016 указывает, что исключается возложение на управляющую организацию – исполнителя коммунальных услуг в отношениях с ресурсоснабжающими организациями обязанностей по оплате коммунальных ресурсов в большем объеме, чем аналогичные коммунальные ресурсы подлежали бы оплате в случае получения гражданами – пользователями коммунальных услуг указанных ресурсов напрямую от ресурсоснабжающих организаций, минуя посредничество управляющей организации.

Таким образом, действующим законодательством Российской Федерации оплата управляющей организацией ресурсоснабжающей организации потерь тепловой энергии в сети горячего водоснабжения не предусмотрена, что подтверждается судебной практикой.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Согласно разделу 5 договора № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017, заключенного между ГУП Чувашгаз и ООО «Ядринжилремсервис» оплата по договору осуществляется Исполнителем по двухкомпонентному тарифу на горячую воду (горячее водоснабжение). Исполнитель оплачивает полученную горячую воду в объеме потребленной горячей воды.

Раздел 7 договора указывает, что объем горячей воды, поставляемой в многоквартирный жилой дом, определяется за расчетный период:

- при наличии исправного коллективного (общедомового) прибора учета на основании показаний указанного прибора за расчетный месяц.

- при наличии собственников (арендаторов) нежилых помещений в многоквартирном доме – при наличии исправного коллективного(общедомового) прибора учета – за вычетом объемов поставленной горячей воды собственникам (арендаторам) нежилых помещений в этом доме по договорам горячего водоснабжения, заключенным ими непосредственно с Организацией, осуществляющей горячее водоснабжение, (в случае, если объемы поставок фиксируются индивидуальным прибором учета).

Таким образом, договором № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017, заключенного между ГУП Чувашгаз и ООО «Ядринжилремсервис» не предусматривается оплата потерь тепловой энергии в сети горячего водоснабжения.

ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии, выставляя ООО «Ядринжилремсервис» счета-фактуры за потери тепловой энергии в сети горячего водоснабжения навязывает ООО «Ядринжилремсервис» условия, не выгодные для потребителей и не предусмотренные договором № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017 (внедоговорное требование).

Субъектом предусмотренных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции правонарушений может являться только хозяйствующий

субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке.

По результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг по теплоснабжению в Чувашской Республике в 2017 году доминирующее положение на локальном рынке в границах действия Блочно-модульной Котельной (г. Ядрин, ул. Садовая, д. 26а) до точек поставки: г. Ядрин, ул. 50 лет Октября, д. 86, 88, 94, 95, 93, 66, 68, 98, 90, 90а, 68а, 86а – ул. Плеханова, д. 12, 19, 19а, 14 – ул. Некрасова, д. 16 – ул. Карла Маркса, д. 97, 95, 111, 111а, 113, 101, 64, 94 - ул. Крестьянская, д. 8 – ул. 30 лет Победы, д. 2, 6, 20 – ул. Пискунова, д. 5, 7, 8 доминирующее положение занимает ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Согласно части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пункта 3 части 1 статьи 10 настоящего Закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Управлением 06.09.2018 № 04-05/6356 ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии выдано предупреждение о необходимости прекращения требования с ООО «Ядринжилремсервис», не предусмотренной договором № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017 оплаты потерь тепловой энергии в сети горячего водоснабжения. ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии указанное предупреждение не исполнило, направив ООО «Ядринжилремсервис» акт № 1377 от 30.09.2018 на оплату потерь в сети горячего водоснабжения, что явилось основанием для возбуждения

12.10.2018 дела о нарушении антимонопольного законодательства (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Письмо о признании недействительными акта № 1377 от 30.09.2018, счета-фактуры № 1377 от 30.09.2018 направлено ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии в адрес ООО «Ядринжилремсервис» 22.10.2018 № 1430, то есть после возбуждения дела № 17/04-АМЗ-2018 о нарушении антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия по рассмотрению дела, приходит к выводу о наличии в действиях ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В заседание Комиссии представлена копия письма ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии от 22.10.2018 № 1430 о признании недействительными акта № 1377 от 30.09.2018, счета-фактуры № 1377 от 30.09.2018, в рамках рассмотрения дела ООО «Ядринжилремсервис» также подтвердило, что с октября 2018 года счета-фактуры на оплату потерь в сети горячего водоснабжения ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии не выставляло.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

С учетом изложенного, и применяя правовые нормы в совокупности с положениями статьи 23 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия считает, что в связи с прекращением требования не предусмотренной договором № 17-2017/ГВС горячего водоснабжения от 01.07.2017 оплаты потерь тепловой энергии в сети горячего водоснабжения, необходимость в выдаче ответчику предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства отсутствует.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ГУП «Чувашгаз» Минстроя Чувашии нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Председатель Комиссии

«...»

Члены
Комиссии:

«...»

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