

РЕШЕНИЕ
г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена " 7 " декабря 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено " 19 " декабря 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии при участии представителей заявителя ТСЖ «С.Лазо 25», представителей ответчика ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11», рассмотрев дело № 02-10/83-12 о нарушении ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» (далее по тексту ОАО «ТГК-11», ОАО «ТГК №11») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило заявление ТСЖ «Сергея Лазо 25» (далее- Заявитель) вх. № 4394 от 14.08.2012 на действия ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11», выразившиеся во включении в стоимость оплаты за тепловую энергию для отопления стоимости Гкал тепловой энергии системы горячего водоснабжения.

По мнению Заявителя ОАО «ТГК - 11» предъявляет к оплате коммунальную услугу, не предусмотренную действующим законодательством — тепловая энергия в горячей воде на отопление — и тариф на которую не установлен в соответствии с действующим законодательством. Под этой услугой понимается предоставление потребителям тепловой энергии на отопление ванных комнат и помещений дома через полотенцесушители и стояки системы горячего водоснабжения. Приборы учета системы горячего водоснабжения в многоквартирном доме по адресу г. Томск, ул. С.Лазо, д. 25, фиксируют не только объем потребленной горячей воды, но и температуру горячей воды в Гкал на входе и выходе из дома. Данные приборов учета системы отопления суммируются с показаниями приборов учета системы горячего водоснабжения, что приводит к росту платы за отопление. При расчёте стоимости всего объема тепловой энергии в горячей воде на отопление ОАО «ТГК № 11» применяет тариф на тепловую энергию, установленный для потребителей системы централизованного теплоснабжения. По мнению Заявителя, услуга «тепловая энергия в горячей воде на отопление» не предусмотрена действующим законодательством и тариф на неё не установлен. Это подтверждается тем, что, в соответствии с договором № 1965 от 01.08.2008 г. между ОАО «ТГК № 11» и ТСЖ «С.Лазо 25», услуги отопления и горячего водоснабжения приобретаются у ресурсоснабжающей организации не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам. Вследствие этого, к отношениям сторон подлежат применению Жилищный кодекс РФ и Правила предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23.06.2006 г. № 307 (далее-Правила № 307). В соответствии с п. 4 Правил № 307, коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными актами. Этот порядок заключается в следующем:

– Действующее законодательство устанавливает виды коммунальных услуг,

которые могут предоставляться потребителю, а именно: холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение, отопление.

- Объемы потребляемых коммунальных услуг определяются по показаниям приборов учёта, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов РФ в порядке, установленном Правительством РФ.
- Размер платы за коммунальные услуги потребителям рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов РФ в порядке, установленном федеральным законом.
- Жилищные организации, в том числе ТСЖ, являются исполнителями коммунальных услуг по договорам с ресурсоснабжающими организациями, заключаемыми в целях обеспечения коммунальными услугами гражданам. В заседании комиссии представители ТСЖ «С.Лазо 25» требования поддержали, пояснив, что многоквартирный дом по адресу г. Томск, ул. С.Лазо, д. 25, оборудован счетчиками горячей воды, которые фиксируют не только объем потребленной жильцами дома воды, но и температуру воды на входе в дом и на выходе из него. Температура горячей воды на входе в дом и выходе из него имеют разную температуру — температура воды на выходе из дома ниже, чем на входе. Разницу температур горячей воды в Гкал ОАО «ТГК № 11», по мнению Заявителя, суммирует с показаниями счетчиков системы отопления и после этого вычисляет плату за отопление с применением тарифа на тепловую энергию в горячей воде для отопления. В связи с этим, по мнению Заявителя, ОАО «ТГК № 11» предъявляет к оплате ТСЖ «С.Лазо 25» завышенные счета за отопление. Теплоноситель системы централизованного теплоснабжения и горячая вода системы горячего водоснабжения как носитель температуры имеют разные свойства и параметры, в том числе температуру, определяемые требованиями к качеству данных товаров. Требования к качеству горячей воды установлены СанПин 2.1.4.2496-69 «Гигиенические требования к обеспечению безопасности систем горячего водоснабжения» и Правилами № 307. Одним из требований к качеству является требование к температуре горячей воды, которая должна быть не ниже 65 и не выше 75 градусов. Требование к качеству услуги отопления по температуре теплоносителя конкретно не установлены, но установлено, что отопление должно обеспечивать нормативные значения температуры воздуха в помещении. Для целей обеспечения нормативной температуры ресурсоснабжающая организация разрабатывает температурный график теплоносителя. Согласно температурному графику ОАО «ТГК № 11», температура теплоносителя имеет значение от 75 градусов и выше. Таким образом, экономические затраты на приготовление теплоносителя системы централизованного теплоснабжения, учтенные в тарифе на тепловую энергию, и теплоносителя в системе горячего водоснабжения, учтенные в тарифе на горячую воду, различны. Это обстоятельство, как указали представители ТСЖ «С.Лазо 25», не позволяет применять тариф на тепловую энергию для потребителей системы централизованного теплоснабжения для определения стоимости тепловой энергии, зафиксированной приборами учёта системы горячего водоснабжения. Департаментом тарифного регулирования и государственного заказа Томской области в письме № 53-1014 от 20.07.2011 г. даны следующие разъяснения:
- В тарифе на горячее водоснабжение (на 1 куб. м.) учтено количество тепловой энергии, необходимое для обеспечения температуры воды, соответствующей СанПин 2.1.4.2496-69 «Гигиенические требования к обеспечению безопасности систем горячего водоснабжения». Тепловая энергия, используемая для отопления

помещений, в состав тарифа не включена.

– В расчётах тарифов на горячее водоснабжение теплоотдача от отопительных приборов, кроме трубопроводов горячего водоснабжения и полотенецсушителей, не учитывается.

– Тепловая энергия, учтённая в тарифе на ГВС, рассчитана исходя из условия поддержания температуры горячей воды установленного качества на выходе из водоразборного устройства. Это условие определяется схемой ГВС и проектом теплоснабжения здания, согласованным соответствующими надзорными органами.

В заседании комиссии представители ОАО «ТГК № 11» с заявленными требованиями не согласились, пояснив, что, несмотря на то, что ОАО «ТГК № 11» действительно предъявляет к оплате ТСЖ «С.Лазо 25» потери тепловой энергии в горячей воде системы горячего водоснабжения, зафиксированные приборами учёта Абонента в Гкал, определяя эти потери как тепловую энергию, полученную Абонентом для отопления технических помещений и ванных комнат через полотенецсушители и стояки системы горячего водоснабжения и применяя для расчёта платы за эту тепловую энергию тариф для отопления, это не является нарушением действующего законодательства и прав ТСЖ «С.Лазо 25» не нарушает. Между ОАО «ТГК № 11» и ТСЖ «С.Лазо 25» заключен договор на пользование тепловой энергией в горячей воде <...>, согласно которому энергоснабжающая организация обязалась поставлять тепловую энергию для нужд отопления и горячего водоснабжения до объектов теплоснабжения Абонента, а Абонент обязался производить оплату потребленной тепловой энергии своевременно и в полном объеме. Согласно п. 4.1 расчет количества принятой Абонентом тепловой энергии и сетевой воды производится по фактическим показаниям приборов учета, установленных у Абонента в соответствии с действующим законодательством, допущенных к работе и находящихся на балансе Абонента. Приборы учета, установленные у Абонента в 2011-2012 гг., были допущены к коммерческому расчёту с 29.08.2011 г. и с 26.10.2011 г. С момента оформления актов допуска, расчёт осуществлялся по факту потребления на основании показаний приборов учёта Абонента. Начисление, произведенное энергоснабжающей организацией, отвечает условиям договора теплоснабжения и полностью соответствует требованиям действующего законодательства. В частности, согласно ст. 544 Гражданского кодекса РФ, оплата электроэнергии производится абонентом за фактически принятое количество электроэнергии в соответствии с данными учёта энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. В соответствии с п. 1.3 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 г. № Вк-4936, расчеты потребителей тепловой энергии с энергоснабжающими организациями за полученное ими тепло осуществляются на основании показаний приборов учёта и контроля параметров теплоносителя, установленных у потребителя и допущенных в эксплуатацию в качестве коммерческих в соответствии с требованиями Правил. Раздел 3 Правил предусматривает, что в открытых и закрытых системах теплоснабжения на узле учёта тепловой энергии и теплоносителя с помощью прибора должны определяться не только время работы прибора учёта, масса теплоносителя, но и полученная тепловая энергия. Согласно ч. 2 ст. 13 Федерального закона «Об энергосбережении и повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 23.11.2009 № 261-ФЗ, расчёты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных,

потребленных, определенных при помощи приборов учёта используемых энергетических ресурсов. Часть 1 ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» устанавливает, что количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения, подлежит коммерческому учёту. Часть 4 указанной статьи закрепляет запрет на ввод в эксплуатацию теплопотребляющей установки в случае не оборудования точек учета приборами учёта, а часть 5 устанавливает обязанность потребителя, не имеющего приборов учёта организовать коммерческий учёт тепловой энергии. В заседании комиссии представители ОАО «ТГК № 11» указали, что теплоснабжение жилого дома по адресу С.Лазо, д. 25 осуществляется от центрального теплового пункта, в котором происходит процесс нагревания воды. В жилом доме по указанному адресу четырех трубная система теплоснабжения: два трубопровода — на нужды отопления, два трубопровода — на нужды горячего водоснабжения и обогрев санитарно-бытовых помещений. В жилом доме по указанному адресу установлены семь узлов учёта тепловой энергии и теплоносителя: 5- на отопление, 2 — на трубопроводах горячего водоснабжения. Установленные в узлах учёта теплосчётчики учитывают потребление тепловой энергии и теплоносителя. Счётчики, установленные на горячее водоснабжение, фиксируют не только количество теплоносителя, затраченное на нужды ГВС, но также и расход тепловой энергии через полотенцесушители, установленные в системе горячего водоснабжения жилого дома, а также через стояки системы ГВС. Представители ОАО «ТГК № 11» отметили также, что Департамент тарифного регулирования и государственного заказа Томской области в своём письме от 14.12.2010 г. № 09-01-2750 также представил разъяснения по данному вопросу, указав, что потребители обязаны оплачивать потребленную тепловую энергию, количество которой определено при помощи всех установленных у потребителя приборов учёта. Представители ОАО «ТГК № 11» указали, что потребление абонентами тепловой энергии в горячей воде на отопление помещений через систему горячего водоснабжения (стояки и полотенцесушители ванных комнат) зафиксировано установленными у абонентов счётчиками, стоимость этой тепловой энергии не учтена в тарифе на горячую воду и, следовательно, эта тепловая энергия должна быть оплачена абонентами. Не оплата этой тепловой энергии приведет к потерям со стороны ОАО «ТГК № 11». Таким образом, по мнению ОАО «ТГК № 11», выставление Абоненту к оплате всего объема тепловой энергии, зафиксированной приборами учёта, обоснованно и законодательству не противоречит. Комиссия, изучив материалы дела и заслушав пояснения сторон, приходит к следующему:

Согласно ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Между ОАО «ТГК № 11» и ТСЖ «С.Лазо 25» заключен договор <...>, согласно которому энергоснабжающая организация принимает на себя обязательства отпускать Абоненту тепловую энергию в горячей воде в соответствии с установленными договором условиями, а Абонент, в свою очередь, обязуется соблюдать предусмотренный договором режим потребления энергии, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении тепловых сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии, своевременно оплачивать тепловую энергию и сетевую воду, а также вносить другие платежи за расчётный период в соответствии с

договором.

ОАО «ТГК № 11» является ресурсоснабжающей организацией и подает ТСЖ «С.Лазо 25» тепловую энергию для нужд отопления и горячего водоснабжения. Многоквартирный дом по адресу г. Томск, ул. С.Лазо, д. 25, оборудован четырехтрубной системой теплоснабжения и горячего водоснабжения, оснащенной приборами учёта.

Из имеющихся в материалах дела копий счетов-фактур № Т2011-9365/3 от 30.11.2011, № Т2011-13110/3 от 31.12.2011, № Т2012-1257/3 от 31.01.2012, № Т2012-4851/3 от 29.02.2012, № Т2012-8604/3 от 31.03.2012, № Т2012-12627/3 от 30.04.2012, № Т2012-16070/3 от 31.05.2012 и пояснительной записки к начислению за тепловую энергию по договору № 1965 ТСЖ «С.Лазо 25» за период с ноября 2011 г. по январь 2012 г. следует факт выставления к оплате ОАО «ТГК № 11» к ТСЖ «С.Лазо 25» тепловой энергии для отопления, величина которой формировалась путем выставления дополнительной расчётной величины по показаниям приборов учёта системы ГВС к показаниям приборов учёта системы отопления с использованием для этих величин тарифа на отопление.

Согласно ч. 1 ст. 135 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 № 188-ФЗ (далее — ЖК РФ) товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в части 2 статьи 136 настоящего Кодекса, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с настоящим Кодексом помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов. Пункт 1 ч. 1 ст. 137 ЖК РФ товарищество собственников жилья вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом и иные обеспечивающие управление многоквартирным домом, в том числе содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры. В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 137 ЖК РФ товарищество собственников жилья вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Из вышесказанного следует, что ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов его членов. Соответствующие обязательства ТСЖ перед организациями, непосредственно оказывающими услуги, не могут быть больше, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам обслуживаемого дома по тарифам, утвержденным для населения.

Часть 1 ст. 157 ЖК РФ указывает на то, что размер платы за коммунальные услуги

рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 154 ЖК РФ плата за коммунальные услуги включает в себя плату за холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления).

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Часть 6 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам указывает на то, что состав предоставляемых потребителю коммунальных услуг определяется степенью благоустройства многоквартирного дома или жилого дома, под которой понимается наличие в многоквартирном доме или жилом доме внутридомовых инженерных систем, позволяющих предоставлять потребителю, в частности, следующие коммунальные услуги:

горячее водоснабжение - круглосуточное обеспечение потребителя горячей водой надлежащего качества, подаваемой в необходимых объемах по присоединенной сети в жилое помещение;

отопление - поддержание в жилом помещении, отапливаемом по присоединенной сети, температуры воздуха, указанной в пункте 15 приложения N 1 к настоящим Правилам, а также продажа твердого топлива при наличии печного отопления.

Собственники помещений в многоквартирном доме и собственники жилых домов вносят плату за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы (количество) холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также за оказанные услуги водоотведения исходя из показаний приборов учета, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме или принадлежащих собственникам жилых домов, с системами коммунальной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и 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 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.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 30.12.2004 г. № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее - Закон 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, тарифов на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифов организаций коммунального комплекса на подключение, надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса и надбавок к ценам (тарифам) для потребителей, включая установление предельных индексов и порядок расчета индексов фактического изменения тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса с учетом надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 4 Закона об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации осуществляют следующие полномочия в области регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса:

устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 5 Закона об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса органы местного самоуправления устанавливают надбавки к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным органом регулирования субъекта Российской Федерации для соответствующего муниципального образования, тарифы на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифы организаций коммунального комплекса на подключение; Часть 4 ст. 5 Закона об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса говорит о том, что органы регулирования муниципальных образований в пределах своей компетенции осуществляют полномочия, предусмотренные частью 2 настоящей статьи, и устанавливают надбавки к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным органом регулирования субъекта Российской Федерации для соответствующего муниципального образования, тарифы на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифы организаций коммунального комплекса на подключение в отношении организаций коммунального комплекса.

Постановление правительства РФ от 14.07.2008 № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» (далее - Основы ценообразования) в п. 47 указывает на то, что тарифы на горячую воду и надбавки к таким тарифам устанавливаются для организаций коммунального комплекса, осуществляющих непосредственное производство горячей воды и оказание услуг по горячему водоснабжению с использованием систем централизованного горячего водоснабжения.

Пункт 48 Основ ценообразования указывает, что 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. N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации".

Согласно письму Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области от 15.11.2012 № 53-2212, никакие иные значения, кроме указанных в п. 48 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утв. Постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 № 520, в расёте тарифов на горячую воду не участвуют.

Приказ департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области «О тарифах на тепловую энергию для потребителей системы централизованного теплоснабжения г. Томска на 2012 г.» от 22.11.2011 № 65/473 для потребителей централизованной системы теплоснабжения города Томска категории население, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии, устанавливает тариф в размере 1001,45 руб./Гкал.

Согласно Приказу Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области от 22.11.2011 № 65/476 «О тарифе на горячую воду (теплоноситель), отпускаемую потребителям системы централизованного теплоснабжения г. Томска ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» томский филиал на 2012 г.», тариф на горячую воду, отпускаемую потребителям по закрытой системе теплоснабжения, для населения, установлен в следующих размерах: с 01.01.2012 по 30.06.2012 г. - 83,67 руб./куб.м.; с 01.07.2012 по 31.08.2012 — 88,70 руб./куб.м.; с 01.09.2012 по 31.12.2012 — 92,25 руб./куб.м.

Письмо Министерства регионального развития РФ от 02.05.2007 № 8166-PM07 «О применении тарифов для расчета размера платы за коммунальные услуги» разъясняет, 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./куб. м) приложением № 2 к Правилам не предусмотрено. Стоимость тепловой энергии на подогрев воды является одной из составляющих устанавливаемого тарифа на горячую воду (руб./куб. м).

Согласно письму Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области от 15.11.2012 № 53-2212, при установлении тарифа на горячую воду приказом Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области от 22.11.2011 № 65/476 «О тарифе на горячую воду (теплоноситель), отпускаемую потребителям систему централизованного теплоснабжения г. Томска ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» Томский филиал на 2012 г.» величина тепловой энергии, затраченной для подогрева 1 куб.м. Исходной воды составила 0,06 Гкал/м³.

В п. 48 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса говорится о том, что под закрытой системой горячего водоснабжения понимается комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для горячего водоснабжения, осуществляемого путем отбора горячей воды из сетей горячего водоснабжения либо путем нагрева холодной воды с использованием центрального теплового пункта (без отбора горячей воды из тепловой сети).

Тариф на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения состоит из компонента на холодную воду и компонента на тепловую энергию.

Компонент на холодную воду принимается равным тарифу на холодную воду, установленному и применяемому в соответствии с настоящим документом.

Компонент на тепловую энергию устанавливается органом регулирования равным сумме следующих составляющих:

тариф на тепловую энергию (мощность), установленный и применяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере теплоснабжения;

финансовые потребности организации коммунального комплекса на содержание централизованных систем горячего водоснабжения на участке от объектов, на которых осуществляется приготовление горячей воды, в том числе центральных тепловых пунктов, до точки на границе эксплуатационной ответственности потребителя и указанной организации, отнесенные на единицу тепловой энергии (мощности), - в случае, если такие расходы не учтены в тарифе на тепловую энергию (мощность);

стоимость потерь тепловой энергии в трубопроводах на участке от объектов, на которых осуществляется приготовление горячей воды, в том числе центральных тепловых пунктов, до точки на границе эксплуатационной ответственности потребителя и организации коммунального комплекса, отнесенная на единицу тепловой энергии, - в случае, если такие потери не учтены при установлении тарифов на тепловую энергию (мощность).

В соответствии с п. 1 Расчета размера платы за коммунальные услуги, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее по тексту — Правила №307) при отсутствии в жилом доме или в помещениях многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги определяется в следующем порядке: 1) размер платы за отопление (руб.) в жилом доме или в *i*-том жилом или нежилом помещении определяется по формуле:

$$P=S*N*T, (1)$$

где:

S- общая площадь *i*-того помещения (квартиры) в многоквартирном доме или общая площадь жилого дома (кв. м);

N- норматив потребления тепловой энергии на отопление (Гкал/кв. м);

T- тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации

Согласно п. 2 Правил расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению в 2012 - 2014 годах, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 «Об особенностях применения в 2012 - 2014 годах Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее по тексту — Правила №857) расчет размера платы за коммунальную услугу по отоплению осуществляется в следующем порядке:

а) размер платы за коммунальную услугу по отоплению в *i*-м не оборудованном индивидуальным прибором учета тепловой энергии жилым доме, а также размер платы за коммунальную услугу по отоплению в *i*-м не оборудованном индивидуальным либо общим (квартирным) прибором учета тепловой энергии жилым помещением (квартире) или нежилом помещением в многоквартирном доме, который не оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, определяется по следующей формуле 1:

$$P=S*(N*K)*T,$$

где:

S - общая площадь i-го жилого помещения (квартиры) или нежилого помещения;
N - норматив потребления коммунальной услуги по отоплению в жилом помещении, установленный в соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006 г. N 306;

K - коэффициент периодичности платежа, определенный в соответствии с пунктом 1 Правил №307;

T - тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) размер платы за коммунальную услугу по отоплению, предоставленную за расчетный период на общедомовые нужды в многоквартирном доме, не оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, для i-го жилого помещения (квартиры) или нежилого помещения определяется по следующей формуле 2:

$$P=(N*K)*S_{oi}*S_i/S_{ob}*T,$$

где:

N - норматив потребления коммунальной услуги по отоплению, предоставленной за расчетный период на общедомовые нужды в многоквартирном доме, установленный в соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006 г. № 306;

K - коэффициент периодичности платежа, определенный в соответствии с пунктом 1 Правил №857;

S_{oi} - общая площадь помещений, входящих в состав общего имущества в многоквартирном доме;

S_i - общая площадь i-го жилого помещения (квартиры) или нежилого помещения в многоквартирном доме;

S_{об} - общая площадь всех жилых помещений (квартир) и нежилых помещений в многоквартирном доме;

T - тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 5 ст.15 общая площадь жилого помещения состоит из суммы площади всех частей такого помещения, включая площадь помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в жилом помещении, за исключением балконов, лоджий, веранд и террас.

Из указанного следует вывод, что целевое назначение тепловой энергии, рассчитанной по тарифу на тепловую энергию, отпускаемую через централизованные системы теплоснабжения на нужды отопления предназначено для отопления всего жилого помещения, в том числе ванных комнат и иных бытовых помещений, соответственно затраты на отопление ванных комнат и иных бытовых помещений включены в тариф на тепловую энергию, отпускаемую по централизованным системам теплоснабжения.

Согласно п. 2) ч.1 ст.3 Федеральный закон от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» установление тарифов и надбавок, обеспечивающих финансовые потребности организаций коммунального комплекса, необходимые для реализации их производственных программ и инвестиционных программ. Из указанного следует, что все затраты

энергоснабжающей организации, в том числе ОАО «ТГК-11», полностью включаются в тариф, следовательно в случае если ОАО «ТГК-11» не вправе предъявлять к оплате затраты на тепловую энергию, отпускаемую в горячей воде по системам централизованного горячего водоснабжения (то есть тепловая энергия, исходящая от полотенцесушителей и трубах в ванной комнате). Приказом Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области от 22.11.2011 № 65/476 «О тарифе на горячую воду (теплоноситель), отпускаемую потребителям системы централизованного теплоснабжения г. Томска открытым акционерным обществом «Территориальная генерирующая компания № 11» Томский филиал на 2012 год» утвержден тариф на горячую воду (теплоноситель), отпускаемую потребителям системы централизованного теплоснабжения. В данном случае тепловая энергия, предъявляемая к оплате ОАО «ТГК-11», поставляется по системам централизованного горячего водоснабжения.

Арбитражная практика (Определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.09.2011 № ВАС-11281/11, Постановление ФАС Поволжского округа от 13.05.2011 № А72-5932/2010, Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.12.2010 по делу № А72-5932/2010, Решение Арбитражного суда по Ульяновской области от 11.10.2010 по делу № А72-5932/2010) придерживается позиции, по которой тариф за горячую воду в таких единицах измерения как (руб./Гкал) не предусмотрен законодательством Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов. При отсутствии надлежащим образом установленного тарифа не представляется возможным установить стоимость тепловой энергии, потребленной на горячее водоснабжение.

Частью 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Приказом Томского УФАС России от 20.08.2009 № 168 ОАО «ТГК-11» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов с долей более 50 процентов на товарном рынке «Снабжение тепловой энергией в горячей воде» в рамках географических границ Муниципального образования «Город Томск».

Основным критерием для установления наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара является

доля товарного рынка, принадлежащего хозяйствующему субъекту. В соответствии с ч. 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи применением Арбитражным судом антимонопольного законодательства» если доля на рынке определенного товара превышает 50 процентов (ОАО «ТГК — 11»), то в силу п. 1. ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» положение такого хозяйствующего субъекта признается доминирующим, если не доказано иное.

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

Приказом Федеральной службы по тарифам от 04.05.2010 № 152-э ОАО «ТГК-11» в сфере услуг по передаче тепловой энергии включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» под регистрационным № 54.1.40.

Таким образом, на основании вышеуказанного ОАО «ТГК — 11» является субъектом естественной монополии и занимает на рынке снабжения тепловой энергией в горячей воде в географических границах Муниципального образования «Город Томск» и занимает доминирующее положение на указанном товарном рынке. Комиссией установлено, что ОАО «ТГК № 11» при оказании услуги горячего водоснабжения возложило на потребителей дополнительную обязанность по оплате услуги за отопление посредством системы трубопроводов горячего водоснабжения, оплату этой услуги начисляло без установленного в законном порядке тарифа, что и привело к ущемлению прав абонентов, по отношению к которым ОАО «ТГК № 11» занимает доминирующее положение.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11», выразившиеся в выставлении платы за тепловые потери трубопроводов системы горячего водоснабжения, нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «ТГК -11» предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Передать материалы дела № 02-10/83-12 специалисту Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

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