РЕШЕНИЕ[[1]](#footnote-1) №2505/02

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена 06.03.2014г.

В полном объеме решение изготовлено 20.03.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – УФАС по РО) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;

Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – начальник отдела контроля за соблюдением амз;

Опруженков А.В. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля за соблюдением амз,

(далее – Комиссия) рассмотрев дело №2505/02 от 20.11.2013г. по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Фирма Ток» (346421, г. Новочеркасск, ул. Добролюбова, 175) ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) поступило обращение общества с ограниченной ответственностью управляющая компания «Коммунальщик» (далее – ООО УК «Коммунальщик»; 346421, г. Новочеркасск, ул. Буденновская 171/2) о неправомерных, на его взгляд, действиях ООО «Фирма Ток» (346421, г. Новочеркасск, ул. Добролюбова, 175), выразившихся в неверном начислении оплаты за услугу по отоплению многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: 346421, РО, г. Новочеркасск, ул. Буденновская, 213.

ООО УК «Коммунальщик» является управляющей компанией в отношении многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: 346421, РО, г. Новочеркасск, ул. Буденновская, 213.

Для целей теплоснабжения жителей вышеуказанного дома между ООО УК «Коммунальщик» и ООО «Фирма Ток» заключен договор энергоснабжения от 01.01.2010г. № 76 т/10 (далее – Договор).

В соответствии с п. 5.1. Договора учет и расчет тепловой энергии производится на основании "Правил учета тепловой энергии и теплоносителя", утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 25.09.1995 N 954), т.е. расчетным методом с учетом фактической температуры наружного воздуха и максимальной тепловой нагрузки ( в соответствии с приложением № 1 к Договору).

Вышеуказанным методом ООО «Фирма Ток» осуществляло расчет количества тепловой энергии с 01.10.2010г. до момента установки узла учета тепловой энергии в рассматриваемом жилом доме (ноябрь 2011г.).

Между тем, в соответствии с Приложением № 1 к Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 N 307 "О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам" (далее по тексту – Правила № 307), размер платы за отопление в жилом доме определяется по формуле с использованием норматива потребления тепловой энергии на отопление (Гкал/кв. м).

Таким образом, заявитель считает, что ООО «Фирма Ток» своими действиями нарушает п. 10 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому 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 том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

20.11.2013 года Ростовское УФАС России, придя к выводам о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Фирма Ток» по настоящему делу, приняло решение о его возбуждении, издав приказ №658.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. На деятельность ООО «Фирма Ток» распространяются ограничения, установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ст.3 Федерального закона от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» под естественной монополией понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Статьей 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии включены в сферу деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно ч.5 ст.5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Из смысла п. 2 ст. 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) следует, что необходимым условием оказания услуги теплоснабжения является наличие у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к тепловым сетям.

Поскольку тепловые сети многоквартирного дома подключены к тепловым сетям ООО «Фирма Ток», услуги по поставке тепловой энергии, оказываемые ООО «Фирма Ток» не могут быть заменены услугами иных организаций.

Таким образом, ООО «Фирма Ток», оказывая услуги по поставке тепловой энергии, осуществляет деятельность в условиях естественной монополии и, как следствие, занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, а, следовательно, на него распространяются ограничения установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Действия ООО «Фирма Ток» по расчету объема тепловой энергии, потребленной жителями многоквартирного до момента установки узла учета тепловой энергии, не соответствуют нормам действующего законодательства.

В целях обеспечения коммунальными ресурсами многоквартирного дома ООО УК «Коммунальщик» и ООО «Фирма Ток» заключили договор теплоснабжения.

Причем, ООО УК «Коммунальщик» выступает не в своих интересах, а в интересах граждан – потребителей, проживающих в многоквартирном доме.

Постановлением Пленума ВАС РФ от 05.10.2007 N 57 "О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами дел, касающихся взимания налога на добавленную стоимость по операциям, связанным с предоставлением жилых помещений в пользование, а также с их обеспечением коммунальными услугами и с содержанием, эксплуатацией и ремонтом общего имущества многоквартирных домов" определено, что ТСЖ, равно как и управляющая компания, не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов членов ТСЖ. Соответствующие обязательства ТСЖ перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами - членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Пунктом 8 Правил № 307 установлено, что условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить Правилам № 307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Из п. 13 Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (далее - Постановление № 354) следует, что предоставление коммунальных услуг обеспечивается управляющей организацией, товариществом или кооперативом либо организацией, указанной в [подпункте "б" пункта 10](consultantplus://offline/ref=BD36447883D6E04F53CC002079C50F51525973E2F313D39777D888B233E595F21FFC7370982ACEAFj8n8L) настоящих Правил, посредством заключения с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов при предоставлении коммунальных услуг потребителям, в том числе путем их использования при производстве отдельных видов коммунальных услуг (отопление, горячее водоснабжение) с применением оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, и надлежащего исполнения таких договоров.

Причем условия договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов для предоставления коммунальных услуг потребителям определяются с учетом настоящих Правил и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Таким образом, условия Договора ООО УК «Коммунальщик» с ООО «Фирма Ток» не должны противоречить Правилам № 307, Постановлению № 354 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно материалам дела[[2]](#footnote-2) ООО «Фирма Ток» при расчетах за тепловую энергию с ООО УК «Коммунальщик» при отсутствии узла учета тепловой энергии определяло количество отпущенного энергоресурса с использованием формул "Правил учета тепловой энергии и теплоносителя", утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 25.09.1995 N 954), что в частности подтверждается следующими документами: счет-фактура № 0000498 от 31.12.2010г., счет № 63 от 31.01.2011г., счет-фактура № 0000069 от 31.01.2011г., акт № 00000069 от 31.01.2011г., счет № 128 от 28.02.2011г., счет-фактура № 00000138 от 28.02.2011г., Акт № 00000138 от 28.02.2011г., счет № 192 от 31.03.2011г., счет-фактура № 00000207 от 31.03.2011г., акт № 00000207 от 31.03.2011г., счет № 253 от 27.04.2011г., счет-фактура № 00000274 от 27.04.2011г., акт № 00000274 от 27.04.2011г.

Однако, в соответствии с ч.1 ст. 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, 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.

Положения Правил № 307 также говорят о том, что размер платы за отопление в жилом доме определяется по формуле с использованием норматива потребления тепловой энергии на отопление (Приложение №1 к Правилам № 307).

Таким образом, ООО «Фирма Ток» осуществляя расчет количества потребленной тепловой энергии на основании "Правил учета тепловой энергии и теплоносителя", утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 25.09.1995 N 954), нарушило установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, тем самым злоупотребило своим доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению, что является нарушением п. 10 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В месте с тем, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «Фирма Ток» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с тем, что с момента установки узла учета тепловой энергии учет объема потребленной тепловой энергии осуществляется на основании его показаний.

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.ч.1 - 4 ст.41, ст.48, ч.1 ст.49, ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1.Признать ООО «Фирма Ток» нарушившим п. 10 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2.Прекратить рассмотрение дела в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3.В связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства предписание ООО «Фирма Ток» не выдавать.

4.Передать материалы дела Опруженкову А.В. для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии С.В. Батурин

Члены Комиссии: О.С. Бубельцова

А.В. Опруженков

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [ст.19.5](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=110141;fld=134;dst=103015) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

1. Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением №6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. №337. [↑](#footnote-ref-1)
2. Письмо ООО «Фирма Ток» от 08.11.2013г. № 583 [↑](#footnote-ref-2)