



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

Хохрякова д.77, г.Тюмень, 625052, тел (3452) 46-38-93, ф.(3452) 45-02-07, <http://tumen.arbitr.ru>, E-mail: info@tumen.arbitr.ru

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЕШЕНИЕ

г. Тюмень

Дело № А70-946/2011

12 апреля 2011 года

Резолютивная часть решения объявлена 05 апреля 2011 года

Решение в полном объеме изготовлено 12 апреля 2011 года

Арбитражный суд Тюменской области в составе судьи Стафеева С.А., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Сидоровой О.В., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению

ЗАО «Газпром межрегионгаз Север»

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области

о признании незаконными решения от 09.11.2010г. по делу о нарушении антимонопольного законодательства № К 10/170-10 и предписания от 09.11.2010г. № К 10/170-10 о недопущении нарушения антимонопольного законодательства

при участии представителей:

от заявителя: Токмакова Д.А., на основании доверенности от 11.01.2011г. № 05/2632; Андреева Т.Г., на основании доверенности от 13.03.2011г. № 05/2717 (до перерыва); Дударев М.О., на основании доверенности от 13.03.201г. № 05/2716;

от ответчика: Полухин Д.А., на основании доверенности от 18.01.2011г. № 11;

установил:

ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» (далее по тексту - Общество) обратилось в Арбитражный суд Тюменской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее по тексту – Управление) о признании незаконными решения от 09.11.2010г. по делу о нарушении антимонопольного законодательства № К 10/170-10 и предписания от 09.11.2010г. № К 10/170-10 о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

В судебном заседании 31.03.2011г. был объявлен перерыв до 05.04.2011г.

Представители Общества поддержали заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении.

Представитель Управления заявленные требования не признал по основаниям, изложенным в отзыве.

Как следует из материалов дела, в Управление обратились жильцы дома № 9 по ул. Н. Федорова г. Тюмени по факту прекращения поставки газа ЗАО «Северрегионгаз» (прежнее название ЗАО «Газпром межрегионгаз Север») для крышной котельной в связи с неоплатой задолженности за поставленный газ ООО «Управляющая компания «Зеленый дом».

В связи с поступлением данных обращений Управлением было возбуждено дело № К/170-10 о нарушении антимонопольного законодательства.

Решением от 09.11.2010г. по делу о нарушении антимонопольного законодательства № К 10/170-10 Управление признало в действиях ЗАО «Северрегионгаз» нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в

необоснованном прекращении поставки газа для крышной котельной жилого дома № 9 по ул. Н. Федорова г. Тюмени, результатом которого явилось ущемление интересов других лиц.

На основании указанного решения в отношении ЗАО «Северрегионгаз» Управлением было вынесено предписание от 09.11.2010г. № К 10/170-10 о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с названным предписанием на ЗАО «Северрегионгаз» возложена обязанность не допускать в дальнейшем действий по нарушению ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем необоснованного введения с нарушением требований Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденного постановлением Правительства РФ от 23.05.2006г. № 307, ограничения или прекращения подачи коммунального ресурса – газа в автономные котельные жилых домов, обслуживаемых организациями, осуществляющими управление многоквартирными домами, результатом которых является или может являться ущемление интересов исполнителей коммунальных услуг, а также граждан – потребителей по бесперебойному получению коммунальных услуг: отопление и горячее водоснабжение.

Оспариваемым предписанием на ЗАО «Северрегионгаз» также возложена обязанность в случае введения в период до 09.11.2011г. ограничения или прекращения подачи коммунального ресурса – газа в автономные (индивидуальные) котельные жилых домов в связи с задолженностью организаций, осуществляющих управление данными домами и приобретающих ресурс (газ) в целях оказания коммунальных услуг гражданам, в течение 3 рабочих дней сообщить в Управление о произведенном ограничении или прекращении подачи коммунального ресурса с приложением документов, послуживших основанием для их введения.

ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» не согласно с решением от 09.11.2010г. по делу о нарушении антимонопольного законодательства № К 10/170-10 и предписанием от 09.11.2010г. № К 10/170-10 о недопущении нарушения антимонопольного законодательства в связи с чем обратилось в суд с заявлением по настоящему делу.

Как следует из материалов дела, ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» осуществляет управление многоквартирным жилым домом, расположенным по адресу: г. Тюмень, ул. Н.Федорова, д. 9 на основании договора управления, заключенного с собственниками жилых помещений.

Подача отопления и горячей воды во все помещения многоквартирного дома осуществляется с использованием крышной котельной, являющейся общим имуществом собственников помещений многоквартирного дома.

Во исполнение договоров управления многоквартирным домом ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» был заключен договор поставки газа от 01.12.2009г. № 63-5-56-2550/10 с ЗАО «Северрегионгаз». Поставка газа осуществляется в крышную котельную, расположенную в жилом доме № 9 по ул. Н.Федорова г. Тюмени.

Управлением установлено и подтверждается материалами дела, что с 10-00 25.05.2010г. ЗАО «Северрегионгаз» была прекращена поставка газа в указанную крышную котельную.

Основанием для прекращения подачи газа послужило наличие задолженности ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» за поставленный газ в размере 434 481,95 руб., которая возникла по причине наличия дебиторской задолженности жильцов дома.

29.07.2010г. подача газа в крышную котельную была возобновлена в связи с оплатой задолженности за услуги газоснабжения.

В ходе рассмотрения дела № К 10/170-10 Управлением на основании Федерального закона «О газоснабжении» было установлено, что поставка газа является услугой газоснабжения, потребителем которой является физическое или юридическое лицо. В данном случае ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» приобретает газ в качестве топлива непосредственно для потребителей - физических лиц.

Субъектами возникших правоотношений по приобретению коммунального ресурса – газа в целях оказания коммунальных услуг гражданам являются ресурсоснабжающая организация (ЗАО «Северрегионгаз»), управляющая компания (ООО «Управляющая компания

«Зеленый дом») и граждане- потребители, в связи с чем Управление посчитало, что данные правоотношения регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства РФ от 23.05.2006г. № 307 (далее по тексту - Правила № 307).

Управление также указало, что Порядок прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденный постановлением Правительства РФ от 05.01.1998г. № 1, не подлежит применению к сложившимся правоотношениям, поскольку данный порядок распространяется на организации, приобретающие газ для собственных нужд и (или) на коммерческие цели, в том числе путем переработки газа в другой топливно-энергетический ресурс – тепловую энергию в целях ее продажи. В данном случае управляющая компания действует не в собственных интересах, поскольку не использует газ для собственных нужд, а является посредником между ресурсоснабжающей организацией и фактическими потребителями - гражданами.

В силу положений п. 79-86 Правил № 307, только управляющая организация имеет право приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг конкретным гражданам - неплательщикам, и не имеет правовой возможности ограничить или приостановить подачу горячего водоснабжения потребителю, имеющему задолженность по оплате данной коммунальной услуги меньшую, чем 6 ежемесячных размеров соответствующим образом определенной платы.

ЗАО «Северрегионгаз», действуя в соответствии с постановлением Правительства РФ от 05.01.1998г. № 1, самостоятельно ограничив и прекратив поставку коммунального ресурса – газа в котельную жилого дома, нарушило положения п.п. 79-86 Правила № 307.

В ходе рассмотрения дела Управлением было установлено, что на момент прекращения подачи газа, количество потребителей, добросовестно оплачивающих коммунальные услуги, составило 39 человек.

В связи с неправомерными действиями ЗАО «Северрегионгаз» ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» не смогло предоставить коммунальную услугу по горячему водоснабжению 39 собственникам квартир, несмотря на установленную Правилами № 307, гарантию на бесперебойное снабжение потребителей.

На основании изложенного Управление посчитало, что прекратив поставку газа в крышную котельную, обеспечивающую предоставление коммунальных услуг во все помещения жилого дома, ЗАО «Северрегионгаз» злоупотребило своим доминирующим положением, ущемив при этом интересы ООО «Управляющая компания «Зеленый дом», осуществив право, предоставленное только ей по ограничению и прекращению подачи коммунальных ресурсов потребителям, а также лишило указанную организацию возможности предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению гражданам добросовестно их оплачивающим.

Указанные обстоятельства позволили Управлению прийти к выводу о том, что действия ЗАО «Северрегионгаз», выраженные в неправомерном прекращении поставки газа в крышную котельную жилого дома № 9 по ул. Н. Федорова в г. Тюмени с 25.05.2010г. по 29.07.2010г. в связи с неоплатой задолженности за поставленный газ ООО «Управляющая компания «Зеленый дом», являются нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Оспаривая законность решения Управления от 09.11.2010г. по делу о нарушении антимонопольного законодательства № К 10/170-10 ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» указывает, что Правила № 307 не подлежат применению к возникшим правоотношениям, поскольку заявитель, являясь поставщиком по договору с ООО «Управляющая компания «Зеленый дом», не относится ни к числу исполнителей, ни к числу потребителей коммунальных услуг.

Названные правила применимы лишь к отношениям, которые складываются между исполнителем коммунальных услуг - ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» и потребителями коммунальных услуг - жильцами дома № 9 по ул. Н. Федорова в г. Тюмени.

Заявитель лишь поставляет сырье (газ) в котельную указанного дома, а ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» с ее помощью оказывает коммунальные услуги - горячее водоснабжение и отопление.

По мнению заявителя, поставку газа в котельную следует квалифицировать не как коммунальную услугу по газоснабжению, а как поставку газа в качестве топлива, в связи с чем в данном случае Правила № 307, не подлежат применению.

Заявитель также указывает на несостоятельность вывода Управления о том, что фактическими потребителями газа являются жильцы дома.

Поскольку газ приобретается управляющей компанией в целях осуществления деятельности, предусмотренной учредительными документами (предоставление коммунальных услуг), заявитель считает, что газ приобретен ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» для собственного использования, как сырье, а не для передачи гражданам.

Кроме того, непосредственно населению газ не передается, поскольку в результате его использования в котельной в качестве топлива ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» предоставляет коммунальные услуги - отопление и горячее водоснабжение.

Ссылаясь на положения ст. 275.1 Налогового кодекса РФ заявитель указывает, что крышная котельная является объектом теплоснабжения населения и относится к числу объектов жилищно-коммунального хозяйства, к которому может быть применен Порядок прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно - энергетических ресурсов, утвержденный постановлением Правительства РФ от 05.01.1998г. № 1.

При этом заявитель указывает, что перечень потребителей, ограничение или прекращение поставки газа которым не допускается, установленный постановлением Правительства РФ от 29.05.2002г. № 364, является закрытым и управляющие компании в него не включены.

Исследовав материалы дела, суд поддерживает выводы Управления о применении к сложившимся правоотношениям Правил № 307 по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что управление многоквартирным жилым домом № 9 по ул. Н. Федорова в г. Тюмени осуществляется ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» на основании договоров управления, заключенных с собственниками жилых помещений.

В соответствии с ч. 2 ст. 162 Жилищного кодекса РФ по договору управления многоквартирным домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Таким образом, управляющая организация, в том числе предоставляет коммунальные услуги собственникам помещений в многоквартирном доме.

Правила предоставления коммунальных услуг гражданам установлены постановлением Правительства РФ от 23.05.2006г. № 307.

В соответствии с п. 2 указанного постановления действие настоящих Правил распространяется на отношения, касающиеся предоставления коммунальных услуг гражданам, проживающим на законных основаниях в жилых помещениях частного, государственного и муниципального жилищных фондов.

В соответствии с п. 3 Правил № 307 исполнитель – это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и отвечающие за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги. Исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений – иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы.

В силу положения п. 4 Правил № 307 коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ и настоящими Правилами, на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с п. 49 Правил № 307 исполнитель обязан, в том числе предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах; заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры или самостоятельно производить коммунальные ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг потребителям.

В соответствии с п. 2.3.3. договоров управления многоквартирным домом, заключенных с собственниками жилых помещений на Управляющую организацию возложено обеспечение предоставления пользователям помещений коммунальных услуг путем заключения договоров с ресурсоснабжающими организациями.

Учитывая изложенное, суд поддерживает выводы Управления о том, что договор поставки газа заключен ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» во исполнение принятых на себя обязательств по управлению многоквартирным домом и в интересах потребителей коммунальных услуг, то есть граждан, использующих коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Поставленный газ в данном случае является коммунальным ресурсом, который используется для предоставления коммунальных услуг.

Доводы заявителя о том, что газ приобретен ООО «Управляющая компания «Зеленый дом» для собственного использования противоречит указанным выше положениям законодательства и условиям договоров управления многоквартирным домом.

В соответствии с п. 8 Правил № 307 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 РФ.

Учитывая изложенное, суд считает, что поскольку договор поставки газа заключен с ЗАО «Северрегионгаз» с целью обеспечения жильцов дома № 9 по ул. Н. Федорова в г. Тюмени коммунальными услугами (горячее водоснабжение и отопление) к сложившимся правоотношениям подлежат применению Правила № 307.

В соответствии с ч. 4 ст. 3 Жилищного кодекса РФ никто не может быть выселен из жилища или ограничен в праве пользования жилищем, в том числе в праве получения коммунальных услуг, иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены настоящим Кодексом, другими федеральными законами.

Разделом X Правил № 307 предусмотрен порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, в соответствии с которым приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг (коммунального ресурса) осуществляется исполнителем.

Правила № 307 не предоставляют права ресурсоснабжающей организации по ограничению или прекращению подачи коммунального ресурса.

В соответствии с п. 80 Правил № 307 исполнитель вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 1 месяц после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае неполной оплаты потребителем коммунальных услуг, то есть при наличии у потребителя задолженности по оплате одной или нескольких коммунальных услуг, превышающей 6 ежемесячных размеров платы, определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов, действующих на день ограничения предоставления коммунальных услуг, при условии отсутствия соглашения о погашении задолженности, заключенного потребителем с исполнителем, и (или) при невыполнении условий такого соглашения.

В соответствии с п. 81 Порядка № 307 в случае непогашения образовавшейся задолженности и по истечении 1 месяца со дня введения ограничения предоставления коммунальных услуг исполнитель имеет право приостановить предоставление коммунальных услуг, за исключением отопления, холодного водоснабжения и водоотведения.

В силу п. 85 Правил № 307 приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг (либо подачи коммунальных ресурсов) потребителям, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством РФ и договором, не допускается.

Учитывая изложенное, выше суд поддерживает вывод Управления о применении к сложившимся правоотношениям Порядка № 307.

Иные нормативные правовые акты, на которые ссылается заявитель, в том числе постановление Правительства РФ от 05.01.1998г. № 5, от 29.05.2002г. № 364, применению не подлежат, поскольку регулируют правоотношения по газоснабжению, возникшие с иным субъектным составом.

Учитывая изложенное выше, суд считает, что ЗАО «Северрегионгаз» неправомерно прекратило подачу газа в крышную котельную указанного выше дома.

Исследовав материалы дела, суд поддерживает выводы Управления о том, что своими противоправными действиями ЗАО «Северрегионгаз», ущемило интересы ООО «Управляющая компания «Зеленый дом», поскольку только исполнитель вправе ограничить и прекратить подачу коммунальных ресурсов потребителям, а также лишило указанную организацию возможности предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению гражданам добросовестно их оплачивающим.

По мнению заявителя, обязанность по обеспечению подачи газа жильцам, своевременно оплачивающим коммунальные услуги, возложена именно на ООО «Управляющая компания «Зеленый дом». Однако с вопросом по заключению соглашения по обеспечению подачи газа жильцам, своевременно оплачивающим коммунальные услуги, управляющая организация не обращалась к заявителю.

Указанные доводы суд не принимает, поскольку нарушение в данном случае прав добросовестных потребителей имело место в силу противоправных действий ЗАО «Северрегионгаз» (прекращение газоснабжения), а не бездействия управляющей организации, которое, по мнению заявителя, выразилось в не заключении соответствующего соглашения. Управлением установлено, что прекращая поставку газа ЗАО «Северрегионгаз» не приняло во внимание интересы добросовестных потребителей.

В ходе рассмотрения дела по результатам анализа состояния конкурентной среды и оценки положения занимаемого на товарном рынке ЗАО «Северрегионгаз» Управление установило наличие доминирующего положения ЗАО «Северрегионгаз» на товарном рынке по реализации газа в границах Тюменской области (без автономных округов).

В соответствии с ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-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.

Учитывая изложенное, суд считает, что Управление законно и обоснованно установило в действиях ЗАО «Северрегионгаз», занимающего доминирующее положение на рынке по

реализации газа, нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в необоснованном прекращении поставки газа для крышной котельной жилого дома № 9 по ул. Н. Федорова г. Тюмени, результатом которого явилось ущемление интересов других лиц.

Оценивая пределы осуществления ЗАО «Северрегионгаз» гражданских прав, Управление правомерно указало на возможность реализации ЗАО «Северрегионгаз» этих прав не нарушения требования Порядка № 307 путем обращения в судебные органы с иском о взыскании задолженности.

Суд не дает оценку доводам заявителя о неправомерности выводов Управления о нарушении ЗАО «Северрегионгаз» Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно - энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства РФ от 05.01.1998г. № 1, поскольку данный порядок не подлежит применению к сложившимся правоотношениям.

Заявителем также оспаривается предписание от 09.11.2010г. № К 10/170-10 о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

Судом установлено, что указанное предписание вынесено Управлением на основании решения от 09.11.2010г. по делу № К 10/170-10 в соответствии с требованиями ст. 23, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в пределах компетенции Управления. Оснований для признания оспариваемого предписания недействительным суд не усматривает.

Учитывая изложенное, оснований для удовлетворения заявленных требований не имеется.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса РФ

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Восьмой арбитражный апелляционный суд путем подачи апелляционной жалобы через арбитражный суд Тюменской области.

Судья

С.А. Стафеев