

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-27/1137 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Кострома  
(место вынесения)

Резолютивная часть решения оглашена 23 сентября 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 07 октября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – комиссия, Костромское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

члены комиссии:

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти,

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти,

от заявителя – индивидуальный предприниматель Комаров Н.Н.;

от ответчика – ООО «Водоканалсервис» - юрисконсульт (доверенность от 01.01.2013. №13;

рассмотрев дело № 04-27/1137 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Водоканалсервис» » (156013, г. Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела послужило заявление индивидуального предпринимателя Комарова Н.Н. на действия ООО «Водоканалсервис», выразившиеся в нарушении процедуры проведения мероприятий по проверке приборов учета, установленных в помещениях, собственником которых является предприниматель в части нарушения уведомительного характера абонента о времени проведения означенных проверок.

Управлением по изложенным фактам, в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23 Закона о защите конкуренции проведена проверка. Анализ представленных в ходе проверки документов и сведений, а также действующего законодательства, регламентирующего отношения между ресурсоснабжающей организацией и абонентом в сфере водоснабжения и водоотведения показал следующее.

Постановлением правительства от 12.02.1999 г. №167 утверждены Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации» (далее по тексту – постановление Правительства №167, Правила №167). Настоящие Правила регулируют отношения между абонентами (заказчиками) и организациями водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов. (пункт 2 Правил).

Воисполнение указанных Правил между ООО «Водоканалсервис» и ИП Комаровым Н.Н. заключен договор №187 от 01.03.2010 г. на отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод.

Пунктом 1.3 договора предусмотрено, что стороны во всех вопросах своей деятельности и в своих взаимоотношениях по договору, а также при взаимных

расчетах руководствуются настоящим договором, Гражданским кодексом РФ, Правилами, а также иными законами и правовыми актами.

Постановлением Правительства №354 от 06.05.2011 г. «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах» (далее по тексту – постановление Правительства №354, Правила №354) установлено, что настоящие Правила регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

Пунктом 82 Постановления Правительства №354 регламентировано, что Исполнитель обязан проводить проверки состояния установленных и введенных в эксплуатацию индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и распределителей, факта их наличия или отсутствия; проводить проверки достоверности представленных потребителями сведений о показаниях индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и распределителей путем сверки их с показаниями соответствующего прибора учета на момент проверки (в случаях, когда снятие показаний таких приборов учета и распределителей осуществляют потребители).

Пунктом 85 постановления Правительства №354 регламентирована процедура проведения проверок приборов учета, предустановленных у потребителей.

13.12.2012 года представителем ООО «Водоканалсервис» без соблюдения уведомительного характера проведения проверок, регламентированных положениями пункта 85 постановления Правительства №354 проведена проверка предустановленного в помещении магазина «Книги», принадлежащего индивидуальному предпринимателю. Указанным актом зафиксировано нарушение пломбы на водосчетчике. Потребителю было рекомендовано произвести опломбировку прибора учета расхода питьевой воды за счет собственных средств.

Письмом в адрес потребителя ИП Комарова Н.Н. (исх. №02-2/9/203 от 05.02.2013 г.) ООО «Водоканалсервис» сообщалось что 17.01.2013 года при проведении очередной проверки представителю Общества было отказано в допуске к прибору учета воды на объекте по адресу: г. Нерехта, пл. Металлистов, д.2 (Торговый центр №35), о чем составлен акт от 17.01.2013 года. Указанный акт не был доведен до сведения потребителя, а также потребитель не был надлежаще уведомлен о времени проведения означенной проверки. В данном письме организация ВКХ уведомляет потребителя о возможности применения к нему мер ответственности, в частности введение на объекты потребителя частичного (полного) ограничения водоснабжения и (или) водоотведения).

В нарушение пункта 85 постановления Правительства РФ № 354 указанные

проверки были проведены без уведомления потребителя о дате и времени проведения проверки. Для проведения проверки данного прибора учета требовался допуск к объекту.

Статьей 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

В соответствии с пунктом 9 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.

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 (ст. 5 Закона о защите конкуренции). Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Следовательно, в силу положений действующего законодательства субъект естественной монополии признается лицом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) определено, что естественная монополия это 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; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

К сферам деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры (п. 1 ст. 4 Закона о естественных монополиях).

Таким образом, ООО «Водоканалсервис», как водоснабжающая организация, имея в пользовании сети водоснабжения, располагающиеся в пределах территории городского поселения г. Нерехта, по которым осуществляется водоснабжение (водоотведение) потребителей холодной (горячей) водой, на основании вышеприведенных правовых положений признается субъектом естественной монополии на соответствующем товарном рынке и, следовательно, подпадает под сферу регулирования Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения заявления ИП Комарова Н.Н. Костромским УФАС России в действиях ООО «Водоканалсервис» признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в проведении проверки приборов учета воды на объектах, принадлежащих индивидуальному предпринимателю

Комарову Н.Н. без уведомления проверяемого лица о дате и времени проведения проверки, что привело к ущемлению прав последнего.

На заседании Комиссии по рассмотрению настоящего дела заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении и дополнениях к нему. Более того, предприниматель указал, что полномочиями на подписание от его имени актов проверок приборов учета, составленных организацией ВКХ не наделял, представив в материалы дела копию приказа о назначении ответственного за водное хозяйство Кузьмина С.Ю. Акты, подписанные от имени Комарова Н.Н. гражданином Жуковым В.М. являются незаконными в виду отсутствия у лица, подписавшего акт от имени абонента (Комарова Н.Н.) соответствующих полномочий.

Представитель ООО «Водоканалсервис» не согласился с вменяемыми признаками нарушения антимонопольного законодательства по основаниям, изложенным в отзыве (возражениях) по делу.

Заслушав доводы сторон, изучив материалы дела и имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующему.

Согласно пункта 35 Постановления Правительства №167 ответственность за надлежащее состояние и исправность узлов учета, а также за своевременную поверку средств измерений, установленных на узлах учета, несет абонент.

С учетом этого ИП Комаров Н.Н. несет бремя ответственности за надлежащее состояние и исправность узлов учета, включая целостность пломб.

Как установлено материалами дела между ООО «Водоканалсервис» и ИП Комаровым Н.Н. заключен договор на отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод №187 от 01.03.2010 года (далее по тексту – Договор). Предметом названного договора является отпуск (получение) питьевой воды абоненту из водопроводной сети организации ВКХ и прием (сброс) сточных вод Абонента в канализационную сеть Организации ВКХ в пределах лимитов, установленных настоящим договором на условиях, оговоренных Договором в соответствии с режимом отпуска (получения) питьевой воды.

Согласно пункта 1.2 Договора, отпуск питьевой воды и прием сточных вод производится в отношении следующих объектов: 1) магазин «Радуга», расположенный по адресу: г. Нерехта, пер. Луначарского, д.2а; 2) помещения 1,2,5 и часть помещений №3,4 – магазин «Товары для дома», расположенный по адресу: г. Нерехта, Торговые ряды; 3) здание магазина «Сделай сам» расположенный по адресу: г. Нерехта, ул. Молодежная, д.7; 4) магазин «Терем», расположенный по адресу: г. Нерехта, ул. 1-ая Рабочая, д.11; 5) нежилое помещение с подвалом – магазин «ТЦ №35», расположенный по адресу: г. Нерехта, ул. Металлистов, д.2; 6) нежилое здание, расположенное по адресу: г. Нерехта, ул. Молодежная, д.2; 7) нежилое здание – ТЦ «Стройматериалы», расположенное по адресу: г. Нерехта, ул. Климушинская, д.1в; 8) нежилое помещение – магазин «Книги», расположенный по адресу: г. Нерехта, ул. Октябрьская, д.12; 9) помещение парикмахерской, расположенное по адресу: г. Нерехта, ул. Орехова, д.1.

В соответствии с пунктом 1.3 Договора стороны во всех вопросах своей деятельности и своих взаимоотношениях по Договору, а также при взаимных расчетах руководствуются Договором, Гражданским кодексом РФ, постановлением Правительства №167, а также иными законами и правовыми актами.

Главой II Договора регламентированы права и обязанности организации ВКХ. Так, пунктом 2.2.1 Договора предусмотрено право организации ВКХ осуществлять контроль за правильностью учета объемов водопотребления и водоотведения Абонентом и субабонентами.

Такое правомочие организации ВКХ определено также пунктом 47 постановления Правительства №167, согласно которого организация ВКХ контролирует правильность снятия абонентами показаний средств измерений и представления ими сведений об объемах полученной питьевой воды (сброшенных сточных вод).

Пунктом 48 постановления Правительства №167 установлено также, что Абонент и (или) организация, эксплуатирующая узел учета по договору с ним, обязаны обеспечить беспрепятственный доступ представителя организации ВКХ на узел учета для осмотра средств измерений и предъявить по его требованию документацию для проверки правильности расчета полученной питьевой воды (сброшенных сточных вод). Представитель организации водопроводно - канализационного хозяйства при снятии показаний средств измерений проверяет наличие и целостность пломб на средствах измерений и задвижке, установленной на обводной линии узла учета (пункт 49 постановления Правительства №167).

Таким образом, действующим законодательством регламентировано право организации ВКХ по проведению проверок приборов учета в целях установления правильности снятия абонентами показаний средств измерений, а также проверок наличия и целостности пломб на средствах измерений и задвижке, установленной на обводной линии узла учета.

Однако, приведенным нормативным актом не регламентирована процедура проведения такого рода проверок.

Вместе с тем, постановлением Правительства №354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, в соответствии с которым настоящие Правила регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В соответствии с пунктом 82 постановления Правительства №354 Исполнитель обязан: а) проводить проверки состояния установленных и введенных в эксплуатацию индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и распределителей, факта их наличия или отсутствия; б) проводить проверки достоверности представленных потребителями сведений о показаниях индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и распределителей путем сверки их с показаниями соответствующего прибора учета на момент проверки (в случаях, когда снятие показаний таких приборов учета и распределителей осуществляют потребители).

Проверка, указанная в пункте 82 настоящих Правил, если для ее проведения требуется доступ в жилое или нежилое помещение потребителя, осуществляется

исполнителем в следующем порядке:

а) исполнитель направляет потребителю способом, позволяющим определить дату получения такого сообщения, или вручает под роспись письменное извещение с предложением сообщить об удобных для потребителя дате (датах) и времени допуска исполнителя для совершения проверки и разъяснением последствий бездействия потребителя или его отказа в допуске исполнителя к приборам учета;

б) потребитель обязан в течение 7 календарных дней со дня получения указанного извещения сообщить исполнителю способом, позволяющим определить дату получения такого сообщения исполнителем, об удобных для потребителя дате (датах) и времени в течение последующих 10 календарных дней, когда потребитель может обеспечить допуск исполнителя в занимаемое им жилое или нежилое помещение для проведения проверки. Если потребитель не может обеспечить допуск исполнителя в занимаемое им жилое помещение по причине временного отсутствия, то он обязан сообщить исполнителю об иных возможных дате (датах) и времени допуска для проведения проверки;

в) при невыполнении потребителем обязанности, указанной в подпункте "б" настоящего пункта, исполнитель повторно направляет потребителю письменное извещение в порядке, указанном в подпункте "а" настоящего пункта, а потребитель обязан в течение 7 календарных дней со дня получения такого извещения сообщить исполнителю способом, позволяющим определить дату получения такого сообщения исполнителем, информацию, указанную в подпункте "б" настоящего пункта;

г) исполнитель в согласованные с потребителем в соответствии с подпунктом "б" или "в" настоящего пункта дату и время обязан провести проверку и составить акт проверки и передать 1 экземпляр акта потребителю. Акт проверки подписывается исполнителем и потребителем, а в случае отказа потребителя от подписания акта - исполнителем и 2 незаинтересованными лицами;

д) если потребитель не ответил на повторное уведомление исполнителя либо 2 и более раза не допустил исполнителя в занимаемое им жилое или нежилое помещение в согласованные потребителем дату и время и при этом в отношении потребителя, проживающего в жилом помещении, у исполнителя отсутствует информация о его временном отсутствии в занимаемом жилом помещении, исполнитель составляет акт об отказе в допуске к прибору учета. Акт об отказе в допуске исполнителя к приборам учета, расположенным в жилом или в нежилом помещении потребителя, подписывается исполнителем и потребителем, а в случае отказа потребителя от подписания акта - исполнителем и 2 незаинтересованными лицами. В акте указываются дата и время прибытия исполнителя для проведения проверки, причины отказа потребителя в допуске исполнителя к приборам учета (если потребитель заявил исполнителю о таких причинах), иные сведения, свидетельствующие о действиях (бездействии) потребителя, препятствующих исполнителю в проведении проверки. Исполнитель обязан передать 1 экземпляр акта потребителю;

е) исполнитель обязан в течение 10 дней после получения от потребителя, в отношении которого оставлен акт об отказе в допуске к прибору учета, заявления о готовности допустить исполнителя в помещение для проверки провести проверку, составить акт проверки и передать 1 экземпляр акта потребителю. Акт проверки подписывается исполнителем и потребителем, а в случае отказа потребителя от подписания акта - исполнителем и 2 незаинтересованными лицами.

Материалами дела установлено, что большинство объектов, в отношении которых осуществляется водоснабжение и водоотведение по договору №187 от 01.03.2010 года имеют статус здания, таким образом, регламентированная постановлением

Правительства №354 процедура проведения проверок приборов учета не может применяться к объектам заявителя, которые не являются помещениями в многоквартирных домах.

В свою очередь материалами дела подтверждено, что магазин «Торговый центр 35» расположен на первом этаже 5-ти этажного жилого дома по адресу: г. Нерехта, ул. Металлистов, д.2, собственником которого является предприниматель. Для проведения проверки данного прибора учета требовался допуск к нему (прибор учета находился в изолированном помещении). При проведении данной проверки проверяющее лицо - сотрудник ООО «Водоканалсервис» без уведомления ИП Комарова Н.Н. о времени и дате проведения проверки, в его отсутствие предпринял действия по осуществлению проверочных мероприятий прибора учета воды.

Письмом в адрес потребителя ИП Комарова Н.Н. (исх. №02-2/9/203 от 05.02.2013 г.) ООО «Водоканалсервис» сообщалось что 17.01.2013 года представителю Общества было отказано в допуске к прибору учета на объекте по адресу: г. Нерехта, пл. Металлистов, д.2 (торговый центр №35), о чем составлен акт от 17.01.2013 года. Указанный акт не был доведен до сведения потребителя, а также потребитель не был надлежаще уведомлен о времени проведения означенной проверки. В данном письме организация ВКХ уведомляет потребителя о возможности применения к нему мер ответственности, в частности введение на объекты потребителя частичного (полного) ограничения водоснабжения и (или) водоотведения).

Актом проверки от 17.01.2013 года, составленного по результатам проверки по объекту «Торговый центр №35» резюмировано, что на момент проверки в доступе к прибору учета расхода питьевой воды представителю Общества было отказано, со стороны Абонента от подписания акта отказались. Ответчиком в материалы дела не представлено доказательств о соблюдении Обществом процедуры, регламентированной положениями пунктов 82-85 постановления Правительства №354. При указанных обстоятельствах Комиссия по настоящему делу пришла к выводу, что данными действиями Общество нарушило постановление Правительства №354, в части соблюдения порядка проведения проверок приборов учета.

В свою очередь, для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело к ущемлению прав лиц.

Однако, из представленной в материалы дела переписки между Обществом и заявителем установлено, что ИП Комаров Н.Н. соглашается с выявленными Обществом фактами повреждения пломб на приборах учета, предустановленных в помещениях объектов заявителя. Об этом свидетельствуют письма предпринимателя, адресованные Обществу от 22.01.2013 года, от 18.01.2013 года. Таким образом, комиссия по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу, что хотя наличие нарушения со стороны ООО «Водоканалсервис» положений постановления Правительства №354 при проведении проверки прибора учета, предустановленного на объекте «Торговый центр №35» имеет место быть, данными действиями не были ущемлены права ИП Комарова Н.Н. Исходя из письменных пояснений Общества никаких мер экономического воздействия по акту проверки от 17.01.2013 года в отношении объектов заявителя не предпринималось, актов ограничения (прекращения) водоснабжения не составлялось. Доказательств обратного заявителем в материалы дела не представлено.

На основании вышеизложенных правовых и фактических обстоятельств дела Комиссия антимонопольного органа по настоящему делу пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «Водоканалсервис» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Резюмируя изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пункта 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела №04-27/1137 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ООО «Водоканалсервис» прекратить согласно пункту 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_

Члены Комиссии:

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

- [reshenie\\_po\\_delu\\_04-27-1137.doc](#)