

Генеральному директору  
ООО «Континент»

Н.А. Калугину

ул. Северная, д. 4,  
г. Кировск, Кировский район,  
Ленинградская область, 187342  
(Ответчик)

гр. Б.  
(Заявитель)  
от 24.07.2013 № Р/05/277

РЕШЕНИЕ  
по делу № 383-05-1288-А/13

г. Санкт-Петербург

Дата оглашения резолютивной части решения - 17.07.2013

Дата изготовления решения в полном объеме - 24.07.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Коннова Г.Н. - заместителя руководителя-начальника отдела естественных монополий, председателя Комиссии;  
Акбашева Д.И.

Белинского Ф.Г.

- главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий, члена Комиссии;

- государственного инспектора отдела естественных монополий, члена Комиссии, в присутствии представителей ответчика - Малюшкиной А.В., юрисконсульта ООО «Континент» (доверенность от 26.06.2013); Чирковой О.С., заместителя генерального директора ООО «Континент» (доверенность от 26.06.2013);

в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом), рассмотрев дело № 383-05-1288-А/13 по признакам нарушения ООО «Континент» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А :

I. Основанием для возбуждения дела № 383-05-1288-А/13 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Континент» (далее также - Ответчик) послужило заявление от гр. Б. от 11.03.2013 (вх. № 1288 от 11.03.2013) с жалобой на действия ООО «Континент», которое при осуществлении приемки индивидуальных приборов учета водоснабжения в эксплуатацию взимает плату за опломбировку узлов учета.

В соответствии с п. 5 ст. 20 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О

водоснабжении и водоотведении» (ред. от 30.12.2012) приборы учета воды, сточных вод размещаются абонентом, организацией, эксплуатирующей водопроводные или канализационные сети, на границе балансовой принадлежности сетей, границе эксплуатационной ответственности абонента, указанных организаций или в ином месте в соответствии с договорами, указанными в части 1 статьи 7, части 1 статьи 11, части 5 статьи 12 настоящего Федерального закона, договорами о подключении (технологическом присоединении). Приборы учета воды, сточных вод, установленные для определения количества поданной абоненту воды по договору водоснабжения, отведенных абонентом сточных вод по договору водоотведения, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение и с которыми заключены указанные договоры, без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещено злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Пунктом 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что монополистической деятельностью является злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Императивным требованием части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, которая накладывает запрет на действия (бездействие) хозяйствующих субъектов на товарных рынках, является наличие доминирующего положения у хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке.

Для установления в действиях ООО «Континент» наличия (отсутствия) признаков нарушения антимонопольного законодательства Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее - Ленинградское УФАС России) направило в ООО «Континент», Администрацию муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области, ООО «Водоканал птицефабрики «Синявинская» запрос о предоставлении дополнительной информации и документов.

Из анализа представленных по запросу Ленинградского УФАС России информации и документов установлено следующее.

Доля ООО «Континент» на рынке оказания услуг по управлению многоквартирными домами на территории муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области не превышает 50% и составляет долю 14,93 %, при этом состояние конкурентной среды на рынке услуг по управлению многоквартирными домами МО «Кировск» Кировского района Ленинградской области оценивается как неконкурентное, положение ООО «Континент» признается доминирующим по основаниям, предусмотренным частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других

хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Проведенный анализ позволяет в соответствии с положениями части 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции сделать вывод о наличии доминирующего положения хозяйствующего субъекта - ООО «Континент» на территории города Кировск, а также является основанием для оценки действий указанного хозяйствующего субъекта на предмет наличия (отсутствия) признаков нарушения положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Действия ООО «Континент», выразившиеся во взимании платы за опломбировку узлов учета при осуществлении приемки индивидуальных приборов учета водоснабжения в эксплуатацию, что не предусмотрено действующим законодательством, ущемляют интересы потребителей.

По результатам рассмотрения полученных документов и информации было принято решение о возбуждении в отношении ООО «Континент» дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, о чем был издан приказ Ленинградского УФАС России от 28.05.2013 № 123.

II. В ходе рассмотрения дела Комиссией Ленинградского УФАС России установлено следующее:

1. Ленинградское УФАС России, руководствуясь Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, провело анализ конкурентной среды на рынке услуг по управлению многоквартирными домами в границах муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области, в связи с заявлениями граждан в Ленинградское УФАС России с жалобами на действия управляющей компании ООО «Континент» по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившихся во взимании платы за ввод в эксплуатацию установленных индивидуальных приборов учета. Управляющая компания ООО «Континент» является исполнителем коммунальной услуги по горячему водоснабжению ввиду заключенных договоров на управление многоквартирными домами, в связи с чем на ее действия распространяется положение п. 5 ст. 20 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», согласно которого приборы учета воды, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц.

2. На рынке услуг водоснабжения в границах муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области действует ресурсоснабжающая организация ООО «Водоканал птицефабрики «Синявинская», осуществляющая поставку холодной воды потребителям, согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 401-ФЗ) водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности естественных монополий.

Водоснабжающие организации являются субъектами естественной монополии. Согласно ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции признается доминирующим положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

То есть водоснабжающие организации занимают доминирующее положение на товарном рынке водоснабжения.

Тот же подход применим к рынку горячего водоснабжения.

В границах муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области действует ресурсоснабжающая организация ОАО «ТГК-1», осуществляющие поставку тепловой энергии, в том числе горячей воды потребителям, согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности естественных монополий.

Теплоснабжающие организации являются субъектами естественной монополии. Согласно ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции признается доминирующим положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

То есть теплоснабжающие организации занимают доминирующее положение на товарном рынке теплоснабжения (горячего водоснабжения).

Управляющие компании согласно заключенному договору приобретают услуги по теплоснабжению (в виде горячей воды – ГВС) у ресурсоснабжающей (теплоснабжающей) организации, занимающей доминирующее положение на данном товарном рынке, в виду своего естественно-монопольного положения.

В связи с тем, что несколько управляющих компаний, конкурирующих между собой на рынке услуг по управлению многоквартирными домами, приобретают ресурс в виде ХВС и ГВС у одних и тех же ресурсоснабжающих организаций, которые поставляют весь объем ресурса и к тому же имеют естественно-монопольное положение, конкуренция данных управляющих компаний с данными ресурсоснабжающими организациями, в границах присоединенных сетей, на рынках услуг по ХВС и ГВС не представляется возможным, с учетом естественно-монопольного положения на данных рынках. Согласно разъяснениям ФАС России исх. от 05.09.2012 № ИА/28897 анализ конкурентной среды на рынке, относящемуся к рынку естественных монополий, не производится и аналитический отчет не составляется.

В то же время согласно Постановлению Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа по делу № А56-47302/2012 от 11.06.2013 услуга по управлению многоквартирными домами не является товаром, не имеющим заменителей по смыслу п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о защите конкуренции, поэтому положение управляющей компании не может быть определено как доминирующее на рынке услуг по ХВС и ГВС.

С учетом изложенного, устанавливать доминирующее положение одновременно для ресурсоснабжающих и управляющих компаний на рынке услуг по ХВС и ГВС в

соответствии с ч. 3 ст. 5 Закона о защите конкуренции не представляется возможным, ввиду наличия доминирующего положения ресурсоснабжающей организация - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции). Следовательно, Ленинградское УФАС России не вправе признавать нарушение антимонопольного законодательства в действиях управляющих компаний, выразившихся во взимании платы за приемку в эксплуатацию установленных индивидуальных приборов учета, поскольку невозможно провести анализ конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения и теплоснабжения.

3. Ленинградское УФАС России является территориальным антимонопольным органом, который осуществляет контроль и надзор за соблюдением антимонопольного законодательства. Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением, пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

По определению законодательства о водоснабжении, составляющими услуги водоснабжения (образует соответствующий товарный рынок) являются деятельность по водоподготовке, транспортировке и подаче питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение), а также приеме, транспортировке и очистке сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения.

Доступ на указанный товарный рынок для потенциальных участников и потребителей водоснабжения регулируется нормативными правовыми актами и должен осуществляться на недискриминационной основе.

Предоставление организациями водоснабжения услуг осуществляется на основании договоров, заключаемых с потребителями в соответствии действующим законодательством.

Порядок заключения договора водоснабжения изложен в Федеральном законе от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», в соответствии с которым гарантирующая организация - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления поселения, городского округа, которая обязана заключить договор холодного водоснабжения, договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения с любым обратившимся к ней лицом, чьи объекты подключены к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

В рамках своих полномочий ФАС России и ее территориальные органы осуществляют контроль и надзор за соблюдением законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках (рынках товаров, работ, услуг), в том числе применительно к водоснабжающим и теплоснабжающим организациям с целью своевременного предупреждения, выявления, ограничения и пресечения действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции или ущемление интересов субъектов водо-, теплоэнергетики и (или) потребителей холодной воды и тепловой энергии в горячей воде. При этом в силу своих полномочий при осуществлении контроля и надзора за соблюдением антимонопольного законодательства антимонопольные органы не исполняют функции других федеральных органов, органов прокуратуры, а также судебных органов, и не вправе вмешиваться в гражданско-правовые отношения.

В то же время положение п. 5 ст. 20 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О

водоснабжении и водоотведении», согласно которому приборы учета воды опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц, распространяется на Управляющие компании в тех случаях, когда такие управляющие компании являются исполнителями коммунальной услуги по горячему и холодному водоснабжению, действуя на основании заключенных договоров на управление многоквартирными домами.

4. Управляющая компания ООО «Континент» не занимает доминирующего положения на территории муниципального образования «Кировск» Кировского района Ленинградской области на рынке оказания услуг водоснабжения и теплоснабжения, следовательно, не могла нарушить запреты, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с отсутствием доминирующего положения.

Договор на управление многоквартирным домом, заключаемый управляющей организацией с собственником, носит гражданско-правовой характер.

Порядок заключения такого договора регулируется Гражданским Кодексом и Жилищным Кодексом Российской Федерации.

В соответствии с п. 4 ст. 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Ограничения, накладываемые положениями части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции не распространяются на управляющую компанию ООО «Континент» на рынках услуг теплоснабжения, водоснабжения и приема сточных вод на территории муниципального образования «Кировск» Ленинградской области.

В связи с указанными обстоятельствами, антимонопольный орган не имеет оснований для оценки действий управляющей компании ООО «Континент» на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства. Отношения с управляющей компанией ООО «Континент» по вопросу взимания платы при приемке узлов учета холодной и горячей воды в эксплуатацию подлежат урегулированию в претензионном либо судебном порядке.

В связи с отсутствием у управляющей компании ООО «Континент» доминирующего положения на территории МО «Кировск» Ленинградской области на рынке оказания услуг теплоснабжения и водоснабжения, в рассматриваемых действиях ООО «Континент» не установлено нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**Р Е Ш И Л А :**

Рассмотрение дела № 383-05-1288-А/13 прекратить в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Континент».

Председатель Комиссии    Г.Н. Коннов

Члены Комиссии:    Д.И. Акбашев

Ф.Г. Белинский

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