

## РЕШЕНИЕ

31 октября 2011 г.

г. Анадырь

Резолютивная часть решения объявлена 21.10.2011 г.

Полный текст решения изготовлен 31.10.2011 г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 17/04–01/11 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ЧукотЖилСервис - Угольные Копи» (Генеральный директор ...), находящимся по адресу: 689500, Чукотский автономный округ, Анадырский район, п. Угольные Копи, ул. Первомайская, д.9, требований, установленных пунктом 5 части 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии в заседании:

Представители ответчика:

–(...)–на основании устава (Генеральный директор);

–(...)–по доверенности от 27.04.2011 г. №\_07/11, выданной И.О. генерального директора МП «ГКХ» (...).

Заявитель: (...)– паспорт <...> (...), выдан (...).

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России 10.06.2011 г. поступило заявление гражданина (...), проживающей по адресу: (...) (далее – Заявитель), с жалобой на действия ООО «ЧукотЖилСервис - Угольные Копи» (далее – Общество, Управляющая компания), которые, по мнению Заявителя, являются нарушением антимонопольного законодательства. Указанные действия Общества выразились в отказе принятия в эксплуатацию прибора учета электрической энергии Заявителя, сославшись на то, что принятие в эксплуатацию прибора учета не входит в перечень работ и услуг по содержанию и ремонту, в связи с чем, опломбировка счетчиков относится к дополнительной услуге оказываемой Обществом, вследствие чего, данный допуск будет произведен после оплаты Заявителем услуг управляющей организации по опломбированию приборов учета расхода электрической энергии для населения. Суть жалобы заявителя сводится к тому, что согласно пункта 3.1.15 договора управления многоквартирными домами заключенного между Обществом и Заявителем – Управляющая компания обязана: принимать участие в приемке индивидуальных (квартирных) приборов учета коммунальных услуг в эксплуатацию с составлением соответствующего акта и фиксацией начальных показаний приборов, а принимая во внимание, что стоимость дополнительных услуг, в частности стоимость опломбирования приборов учета не оговаривалась и не утверждалась на общем собрании собственников, следовательно предоставляемая дополнительная услуга Обществом, в виде опломбирования приборов учета, на платной основе, не законна, тем самым ущемляет права Заявителя.

1. Навязывание Обществом услуги по опломбированию прибора учета как дополнительной и взимании платы при отсутствии законных оснований, что в свою очередь в нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ, Закон о защите конкуренции), ущемляет права Заявителя:

Целями Закона № 135-ФЗ являются обеспечение единства экономического

пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона № 135-ФЗ).

Частью 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В статье 154 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) определено содержание платы за жилое помещение и коммунальные услуги для нанимателя жилого помещения и для собственника помещения в многоквартирном доме. При этом плата за коммунальные услуги включает в себя плату за холодное и горячее водоснабжение, водоотведение.

Согласно части 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, аналогичные положения предусмотрены в Правилах предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307.

В соответствии с пунктами 1, 3 статьи 421 ГК РФ и юридические лица свободны в заключении договора; условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Частью 9 статьи 13 Федерального закона «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 23.11.2009 № 261-ФЗ (далее Закон № 261-ФЗ) предусмотрено, что с 1 июля 2010 года организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу и сети инженерно-технического обеспечения которых имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих в соответствии с требованиями настоящей статьи оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых о них осуществляют. Указанные организации не вправе отказать обратившимся к ним лицам в заключении договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых о них осуществляют. Цена такого договора определяется соглашением сторон. По ряду заключений и существенные условия такого договора утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минэнерго РФ от 07.04.2010 № 149 утвержден порядок заключения и существенные условия договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов. Разделом 3 названного порядка предусмотрено, что договор на установку (замену) прибора учета в числе существенных условий наряду со сроками установки (замены) прибора учета должен содержать указание на порядок ввода установленного прибора учета в эксплуатацию.

Из положений пунктов 31, 50 (г), 52 (в,г), 53 (д) Правил предоставления коммунальных услуг (утвержденных Постановлением Правительства Российской

Федерации от 23.05.2006 № 307) следует, что индивидуальные приборы подлежат опломбированию, при этом нарушение целостности пломб влечет невозможность использования прибора учета.

Учитывая изложенное, ввод прибора учета в эксплуатацию предполагает его обязательное опломбирование.

Договор установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета в силу положений ч. 9 ст. 13 Закона № 261-ФЗ носит возмездный характер, цена указанного договора определяется по соглашению сторон. Соответственно прием приборов учета в эксплуатацию (опломбированию приборов учета) на возмездной основе не противоречит требованиям действующего законодательства.

Согласно пункту 3.1.15 договора управления многоквартирными домами заключенного между Обществом и Заявителем – Управляющая компания обязана: принимать участие в приемке индивидуальных (квартирных) приборов учета коммунальных услуг в эксплуатацию с составлением соответствующего акта и фиксацией начальных показаний приборов.

В соответствии с требованиями Жилищного Кодекса РФ, надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета ставится в зависимость от способа управления многоквартирным домом и может обеспечиваться: ТСЖ (статья 137), ЖСК и ЖК (статья 110), управляющей организацией (статья 162) или иным лицом, осуществляющим соответствующий вид деятельности (статья 164).

Как следует из пояснений Общества, а так же из имеющихся материалов дела, для опломбирования приборов учета жители вправе обратиться к иным организациям, осуществляющим деятельность по приемке узлов и приборов учета (ГП ЧАО «Чукокоммунхоз»). При наличии у граждан-потребителей установленного и опломбированного прибора учета Общество, согласно пункту 3.1.15 договора управления многоквартирными домами осуществляет осмотр и составляет акт, фиксирующий факт установки и опломбирования прибора и ввода его в эксплуатацию, на безвозмездной основе.

При данных обстоятельствах довод Заявителя о навязывании Обществом услуги по опломбированию прибора учета и взимании платы при отсутствии законных оснований является несостоятельным.

2. Необоснованный отказ в приемки в эксплуатацию прибора учета электрической энергии Заявителя (пункт 5 ч. 1 ст. 10 Закона № 135-ФЗ):

Как выше было указано, целями Закона № 135-ФЗ являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона № 135-ФЗ).

Частью 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

ООО «ЧукотЖилСервис - Угольные Копи» является управляющей организацией жилого дома, расположенного по адресу: п. Угольные Копи, ул. Первомайская, д. 4, оказывает услуги и выполняет работы по надлежащему содержанию общего имущества многоквартирного дома, обеспечивает подачу коммунальных услуг собственникам жилых помещений и лицам, проживающим с ними, в соответствии с требованиями, установленными Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, осуществляет иную деятельность, направленную на достижение целей управления многоквартирным домом.

Группа лиц в части входящих в нее: ООО «ЧукотЖилСервис- Угольные Копи» приказом Чукотского УФАС России от 01.04.2010 г. № 33 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, с долей 100 % на рынке услуг по передаче и распределению электрической энергии гражданам – потребителям в границах городского поселения Угольные Копи.

Порядок предоставления физическим лицам коммунальных услуг, установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее – Правила № 307) (в редакции Постановления Правительства РФ от 21.07.2008 № 549), регулирующие отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливаются их права и обязанности, ответственность, 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 и порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность (пункт 1 Правил). Действие вышеуказанных Правил № 307 распространяется на отношения, касающиеся предоставления коммунальных услуг гражданам, проживающим на законных основаниях в жилых домах частного, государственного и муниципального жилищного фонда (пункт 2 Правил № 307).

Исполнителем, в силу пункта 3 Правил № 307 являются: 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.

Потребителем, в силу пункта 3 Правил № 307 предоставления коммунальных услуг, является гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Из системного толкования ч. 1 ст. 161 ЖК РФ, ст. 162 ЖК РФ, п. п. 3, 49 Правил № 307, следует вывод о неразрывности правовых статусов управляющей организации и исполнителя коммунальных услуг, невозможности осуществления управляющей организацией только части функций по управлению многоквартирным домом, следовательно, получение хозяйствующим субъектом статуса управляющей организации влечет за собой возникновение у нее статуса исполнителя коммунальных услуг, что в свою очередь, налагает на управляющую организацию обязательства, установленные нормами Правил № 307.

Как следует из подпункта «И» пункта 49 главы IV Правил № 307, Исполнитель обязан в течение 2 рабочих дней с даты получения жалобы (заявления, требования,

претензии) направлять потребителю извещение о ее приеме и последующем удовлетворении либо об отказе в ее удовлетворении с указанием причин отказа. В силу подпункта «н» пункта 49 Правил № 307 исполнитель коммунальных услуг по требованию потребителя обязан направлять своего представителя для выяснения причин непредоставления или предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества (с составлением соответствующего акта), а также акта, фиксирующего вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя в связи с некачественным предоставлением коммунальных услуг.

Как следует из материалов дела, Заявитель письмом от 30.03.2011 г. обратился к Управляющей компании (согласно штампа входящей корреспонденции данное письмо поступило в адрес Общества 01.04.2011 г. вх. № 227), с просьбой принять в эксплуатацию многотарифный прибор учета электрической энергии в связи с заменой существующего и переходом на многотарифную систему расчетов, на основании Постановления правления комитета государственного регулирования цен и тарифов Чукотского АО № 12-Э/1 от 03.11.2010 г., в приложения к данному письму Заявителем был приложен Акт замены прибора учета № 26.

Однако, Обществом действия по принятию в эксплуатацию многотарифного прибора учета электрической Заявителя предприняты не были, отказ в принятии в эксплуатацию данного прибора в адрес Заявителя Обществом не направлялся. В виду отсутствия каких либо действий со стороны Управляющей компании на письмо от 30.03.2011 г. (согласно штампа входящей корреспонденции данное письмо поступило в адрес Общества 01.04.2011 г. вх. № 227), Заявитель повторно обратился в адрес Общества письмом от 26.05.2011 г. (согласно штампа входящей корреспонденции данное письмо поступило в адрес Общества 26.05.2011 г. вх. № 516), которым просил принять в эксплуатацию прибор учета электрической энергии, в связи с произведенной заменой на многотарифный.

В ответе от 26.05.2011 г. № 738 на письмо Заявителя от 26.05.2011 г. (согласно штампа входящей корреспонденции данное письмо поступило в адрес Общества 26.05.2011 г. вх. № 516), сообщалось, что принятие в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, не входит в основной перечень работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственника многоквартирного дома. Опломбировка счетчиков относится к дополнительной услуге и управляющая организация несет затраты на материалы, исходя из вышеизложенного составлен расчет стоимости опломбирования приборов учета электроэнергии. В приложение к данному письму, Общество представило Заявителю, копию расчета стоимости пломбирования приборов учета расхода электроэнергии для населения ООО «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи» с 01.01.2011 г.

В соответствии с подпунктами «з», «и», «н» статьи 49 Правил № 307, исполнитель обязан: з) вести учет жалоб (заявлений, требований, претензий) потребителей на режим и качество предоставления коммунальных услуг, учет их исполнения; н) по требованию потребителя обязан направлять своего представителя для выяснения причин непредоставления или предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества (с составлением соответствующего акта), а также акта, фиксирующего вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя в связи с некачественным предоставлением коммунальных услуг; и) в течение 2 рабочих дней с даты получения жалобы (заявления, требования, претензии) направлять потребителю извещение о ее приеме и последующем удовлетворении либо об отказе в ее удовлетворении с указанием причин отказа.

В нарушение указанных подпунктов «з», «и», «н» пункта 49 Правил № 307, а так же, пункта 3.1.15 договора управления многоквартирными домами, Управляющая организация, получив обращение Заявителя от 30.03.2011 г., о принятии в

эксплуатацию многотарифного прибора учета электрической энергии в связи с заменой существующего, и переходом на многотарифную систему расчетов, своего представителя на приемку в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, не направило, в течение 2 рабочих дней с даты получения жалобы (заявления, требования, претензии) извещение Заявителю о ее приеме и последующем удовлетворении либо об отказе в ее удовлетворении с указанием причин отказа, не представило, что в свою очередь, ущемляет права Заявителя, так как, является необоснованным отказом в принятии в эксплуатацию прибора учета электрической энергии.

В части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ установлен запрет на совершение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на конкретном товарном рынке, действий (бездействия), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

К числу таких действий подпунктом 5 указанной нормы прямо отнесены действия по экономически или технологически не обоснованному отказу либо уклонению от заключения договора с контрагентом в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что, оценивая действие (бездействие) хозяйствующего субъекта как злоупотребление доминирующим положением, судам следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства в совокупности, действия Общества, в виде, не направления своего представителя в адрес Заявителя, для приемки в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, а так же, не представления Заявителю извещения о приеме и последующем удовлетворении его заявления, либо об отказе в ее удовлетворении с указанием причин отказа, в установленный срок, является нарушением пункта 5 «экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями...» части 1 статьи 10 «запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Закона о конкуренции. Исследовав материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях хозяйствующего субъекта – ООО «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи», занимающего доминирующее положение на рынке услуг передачи и распределению электрической энергии физическим лицам в границах городского поселения Угольные Копи, пункта 5 части 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов других лиц, путем необоснованного отказа в принятии в эксплуатацию прибора учета электрической энергии Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи» нарушающими антимонопольное законодательство, в части соблюдения требований, установленных пунктом 5 части 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» «экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями...»
3. Признать наличие оснований для выдачи Обществу с ограниченной ответственностью «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи» предписания на устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 18/04-01 Ж**

31 октября 2011 г.

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), на основании своего Решения от 31.10.2011г. нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи» (Генеральный директор ...), находящимся по адресу: 689500, Чукотский автономный округ, Анадырский район, п. Угольные Копи, ул. Первомайская, д.9, требований, установленных пунктом 5 части 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Обществу с ограниченной ответственностью «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи» в срок до 11.11.2011г. - прекратить нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- в соответствии с подпунктом н) пункта 49 Правил предоставления коммунальных услуг (утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307) по требованию потребителя, направлять своего представителя для выяснения причин непредоставления или предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества (с составлением соответствующего акта), а также акта, фиксирующего вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя в связи с авариями, стихийными бедствиями, отсутствием или некачественным предоставлением коммунальных услуг;

- провести анализ действий работников ООО «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи», на предмет соблюдения Правил предоставления коммунальных услуг (утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307) при приеме рассмотрении жалоб (заявления, требования, претензии) поступающих в адрес Общества от граждан потребителей, проживающих в многоквартирных домах, где услуги по управлению многоквартирным домам осуществляет Управляющая организация - ООО «ЧукотЖилСервис – Угольные Копи».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.