

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 2/4-2015

об административном правонарушении

25 июня 2015 года

г. Биробиджан

Заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области <ФАО>, рассмотрев протокол от 18 июня 2015 года об административном правонарушении и материалы дела № 2/4-2015 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «УК «ДомСтройСервис», (ИНН ..., место нахождения юридического лица: адрес)

УСТАНОВИЛА:

18 июня 2015 года специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России в отношении Общества с ограниченной ответственностью «УК «ДомСтройСервис» (далее – ООО «УК «ДомСтройСервис», Общество) составлен протокол об административном правонарушении.

В протоколе указано следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступило заявление от <ФАО> (адрес) по вопросу необоснованного отказа или уклонения организации, обязанной осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют, от заключения соответствующего договора и (или) от его исполнения.

Заявитель считает, что так как индивидуальные приборы учета холодного, горячего водоснабжения установлены самостоятельно, то управляющая компания должна заключить с ним договор на ввод в эксплуатацию (опломбировку) приборов учета бесплатно и взимать оплату за потребленную воду согласно показаниям счетчиков.

По результатам проведенного анализа документов, установлено, что <ФАО> обратился в Общество с заявлением о вводе в эксплуатацию индивидуальных приборов учета горячей, холодной воды. Однако ООО «УК «ДомСтройСервис»

отказало в предоставлении данной услуги (письмо от 05.05.2015 № 494).

В соответствии со [статьей 13](#) Федерального закона от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – ФЗ N 261-ФЗ) производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов ([часть 1](#)); собственники помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу настоящего Федерального закона, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию ([часть 5](#)).

В соответствии с частью 2 статьи 13 ФЗ N 261-ФЗ расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию.

Нормами Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» прямо предусмотрено, что 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.

Согласно пункту 8 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила предоставления коммунальных услуг), исполнителем коммунальных услуг может выступать лицо из числа лиц, указанных в пунктах 9 и 10 правил. Данными лицами могут являться: управляющая организация, товарищество собственников жилья (жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив), ресурсоснабжающая организация.

Если управляющая организация является исполнителем коммунальных услуг, то установка индивидуальных приборов учета и их ввод в эксплуатацию осуществляется указанной организацией в соответствии с заключенным договором на установку, замену и (или) эксплуатацию приборов. Вместе с тем, если индивидуальный прибор учета установлен иным лицом или иной организацией, не являющейся исполнителем коммунальной услуги, ввод прибора учета в эксплуатацию осуществляется исполнителем коммунальной услуги.

Пунктом 81(14) Правил предоставления коммунальных услуг установлено, что ввод в эксплуатацию прибора учета после его ремонта, замены и поверки осуществляется в порядке, предусмотренном [пунктами 81 - 81\(9\)](#) настоящих правил. Установленный прибор учета, в том числе после поверки, опломбируется исполнителем без взимания платы с потребителя, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится исполнителем повторно в связи с нарушением пломбы или знаков поверки потребителем или третьим лицом.

ООО «УК «ДомСтройСервис» является управляющей компанией в многоквартирном доме по адресу ..., согласно протокола № 1 внеочередного общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу ..., проведенного в форме очного голосования от 16 мая 2013 года.

Согласно п. 2.1.15 договора управления многоквартирным домом б/н от 2013 года управляющая компания выступает как исполнитель жилищно-коммунальных услуг.

Следовательно, Общество обязано было ввести прибор в эксплуатацию и заключить соответствующий договор с собственником жилого помещения без взимания платы.

При таких обстоятельствах, в действиях ООО «УК «ДомСтройСервис» усматриваются признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ – необоснованный отказ или уклонение организации, обязанной осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют, от заключения соответствующего договора и (или) от его исполнения, а равно нарушение установленного порядка его заключения либо несоблюдение такой организацией установленных для нее в качестве обязательных требований об установке, о замене, об эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов.

На подписание протокола прибыли представители ООО «УК «ДомСтройСервис» - и.о. генерального директора Общества <ФИО>, <ФИО> (доверенность № ... от ...).

18 июня 2015 года в присутствии представителей ООО «УК «ДомСтройСервис» составлен протокол об административном правонарушении. Представители Общества от подписания и получения копии протокола отказались.

Заверенная копия протокола направлена Еврейским УФАС России ООО «УК «ДомСтройСервис» почтовым отправлением по юридическому адресу: ..., а также 18 июня 2015 года доставлена нарочным по адресу нахождения организации: Дело № 2/4-2015 назначено к рассмотрению на 25 июня 2015 года на 11-00 часов, о чем представителям общества сообщено при составлении протокола.

В протоколе представитель <ФИО> указала, что заявитель <ФИО> обратился в управляющую компанию только за опломбировкой индивидуального прибора учета (далее – ИПУ), которая должна осуществляться не управляющей компанией,

а исполнителем монтажа ИПУ. Кроме того, считает, что ООО «УК «ДомСтройСервис» не является субъектом правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ, т.к. Общество не осуществляло установку ИПУ и, поэтому, не может брать на себя ответственность за качество и правильность монтажа прибора учета.

В пояснениях ООО «УК «ДомСтройСервис» от 18.06.2015 № 688, представленных в антимонопольный орган, указано следующее.

ООО «УК «ДомСтройСервис» правомерно указано <ФИО> в ответе от 05.05.2015 № 494 то, что данная услуга (установка ИПУ и ввод в эксплуатацию) не осуществляется Управляющей компанией в связи с отсутствием такого вида услуги в Приложении № 2 к договору управления многоквартирным домом, может быть оказана ресурсоснабжающей организацией на основании заявки. В связи с тем, что ООО «УК «ДомСтройСервис» не относится к организациям, которые непосредственно осуществляют горячее и холодное водоснабжение и (или) водоотведение, а указанными организациями являются МУП «Водоканал» (по услугам холодного водоснабжения, водоотведения) и ОАО «ДГК» (по услуге горячего водоснабжения), <ФИО> было предложено обратиться в данные организации для выполнения работ по вводу в эксплуатацию ИПУ.

ООО «УК «ДомСтройСервис», основываясь на нормах права: пунктах 81, 81(3), 81(6), 156 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354, считает, что поскольку ООО «УК «ДомСтройСервис» не являлось исполнителем услуги по монтажу ИПУ, имеет право не брать на себя обязанности гарантии качества монтажа и непосредственно установленного ИПУ, не вправе выполнять дополнительные услуги за плату. Утверждает, что «Ввод в эксплуатацию ИПУ» и «Опломбировка ИПУ» два различных мероприятия, которые могут выполняться разными исполнителями в разное время, опломбировка ИПУ осуществляется заводом-изготовителем либо исполнителем услуги после поверки прибора, что не может быть отнесено к данному конкретному случаю.

В заседание 25 июня 2015 года представители ООО «УК «ДомСтройСервис» не явились, о дате и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 2/4-2015 Общество извещено надлежащим образом.

Исследовав протокол, материалы дела, доводы представителей ООО «УК «ДомСтройСервис» пришла к следующему.

В соответствии со [статьей 13](#) Федерального закона от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат

обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов ([часть 1](#)); собственники помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу настоящего Федерального закона, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию ([часть 5](#)).

Согласно пункту 5 статьи 20 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» приборы учета воды, установленные для определения количества поданной абоненту воды по договору водоснабжения, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение 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.

Обязанность собственников жилых помещений в многоквартирном доме производить опломбирование приборов учета за свой счет не предусмотрена правовыми актами, в том числе и Правилами предоставления коммунальных услуг, собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 года № 354 (далее - Правила предоставления коммунальных услуг).

Согласно Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93, утвержденному Постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 N 163, в группе жилищно-коммунальных услуг пунктом 042215 предусмотрены услуги по установке (монтажу), наладке, ремонту и обслуживанию приборов учета расхода воды. Отдельной услуги по опломбированию приборов учета расхода воды классификатором не предусмотрено.

Исходя из того, что установление и принятие в эксплуатацию индивидуальных приборов учета водоснабжения, включающее их опломбирование, Общество производит в силу части 1 [статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации](#), для исполнения своей обязанности рассчитывать размер платы за коммунальные услуги и исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям установленных приборов учета, а также с целью реализации своего права на контроль за их использованием, данная сторона правоотношений несет бремя затрат в связи с проведением таких мероприятий. Только после указанных действий у потребителя, возникает обязанность обеспечить сохранность пломб на индивидуальных приборах учета, установленных в его жилом помещении.

Согласно пункту 8 Правил предоставления коммунальных услуг, исполнителем коммунальных услуг может выступать лицо из числа лиц, указанных в пунктах 9 и 10 правил. Данными лицами могут являться: управляющая организация, товарищество собственников жилья (жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив), ресурсоснабжающая организация.

Если управляющая организация является исполнителем коммунальных услуг, то установка индивидуальных приборов учета и их ввод в эксплуатацию осуществляется указанной организацией в соответствии с заключенным договором на установку, замену и (или) эксплуатацию приборов. Вместе с тем,

если индивидуальный прибор учета установлен иным лицом или иной организацией, не являющейся исполнителем коммунальной услуги, ввод прибора учета в эксплуатацию осуществляется исполнителем коммунальной услуги.

Согласно положениям Правил предоставления коммунальных услуг оснащение жилого или нежилого помещения приборами учета, ввод установленных приборов учета в эксплуатацию, их надлежащая техническая эксплуатация, сохранность и своевременная замена должны быть обеспечены собственником жилого или нежилого помещения.

Ввод установленного прибора учета в эксплуатацию, то есть документальное оформление прибора учета в качестве прибора учета, по показаниям которого осуществляется расчет размера платы за коммунальные услуги, осуществляется исполнителем на основании заявки собственника жилого или нежилого помещения, поданной исполнителю.

Общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: ..., проведенным в форме очного голосования решено в качестве управляющей организации выбрать ООО «УК «ДомСтройСервис» (Протокол № 1 от 16.05.2013г.).

Согласно пункту 2.1.15 Договора управления многоквартирным домом от 2013 года, заключенного ООО «УК «ДомСтройСервис» с собственниками жилых помещений в доме № ... по ул. ... в городе Биробиджане, управляющая компания выступает как исполнитель жилищно-коммунальных услуг: холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, отопление, электроснабжение, газоснабжение.

Между ООО «УК «ДомСтройСервис» и МУП «Водоканал» заключен Договор на отпуск питьевой воды и прием сточных вод № 21 от 18.07.2013. Договоры между собственниками жилых помещений в доме № ... по ул. ... в городе Биробиджане и ресурсоснабжающими организациями не заключались.

Таким образом, нельзя согласиться с доводом ООО «УК «ДомСтройСервис» о том, что Общество не является исполнителем коммунальных услуг, а потому не может осуществлять деятельность по вводу в эксплуатацию (опломбировке) приборов учета воды.

В разъяснениях, приведенных в письме Федеральной антимонопольной службы от 13.12.2013 № КА/50647/13, указано, что если ресурсоснабжающая организация является исполнителем коммунальных услуг, то установка индивидуальных приборов учета и их ввод в эксплуатацию осуществляется указанной организацией в соответствии с заключенным договором на установку, замену и (или) эксплуатацию приборов учета. Вместе с тем, если индивидуальный прибор учета установлен иным лицом или ресурсоснабжающей организацией, не являющейся исполнителем коммунальной услуги, ввод прибора учета в эксплуатацию осуществляется исполнителем коммунальной услуги.

На основании изложенного выше можно сделать вывод о том, что действия ООО «УК «ДомСтройСервис» по отказу собственникам жилых помещений в многоквартирных домах, управление которыми оно осуществляет, в том числе

<ФИО>, обратившемуся 22 мая 2015 года в Еврейское УФАС России с заявлением, квалифицируются как необоснованный отказ или уклонение организации, обязанной осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют, от заключения соответствующего договора и (или) от его исполнения, а равно нарушение установленного порядка его заключения либо несоблюдение такой организацией установленных для нее в качестве обязательных требований об установке, о замене, об эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Исходя из вышеизложенного, у ООО «УК «ДомСтройСервис» имелась возможность без нарушения действующего законодательства ввести в эксплуатацию индивидуальные приборы учета горячего и холодного водоснабжения гр. <ФИО> (без взимания платы за опломбировку приборов учета), но предприятие не приняло все зависящие от него меры по соблюдению требований законодательства.

В ходе рассмотрения материалов дела об административном правонарушении № 2/4-2015, всестороннем и полном исследовании всех обстоятельств дела, установлены событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ.

Частью 12 статьи 9.16 КоАП РФ установлено следующее - необоснованный отказ или уклонение организации, обязанной осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют, от заключения соответствующего договора и (или) от его исполнения, а равно нарушение установленного порядка его заключения либо несоблюдение такой организацией установленных для нее в качестве обязательных требований об установке, о замене, об эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

При рассмотрении дела № 2/4-2015 обстоятельства, смягчающие или отягчающие административную ответственность, предусмотренную статьей 9.16 КоАП РФ, в соответствии со статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ не установлены.

Рассматривая вопрос о применении статьи 2.9 КоАП РФ, пришла к следующему.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

При применении статьи 2.9 КоАП РФ следует учитывать характер совершенного административного правонарушения и конкретные обстоятельства его совершения, а также учитывать отсутствие существенной угрозы или существенного нарушения охраняемых правоотношений.

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера тяжести вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Такие обстоятельства, как, добровольное устранение последствий нарушения, не наступления вредных последствий, не содержание каких-либо угроз для личности, общества или государства, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2, 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Правонарушение, предусмотренное статьей 9.16 КоАП РФ носит формальный характер, то есть не следует рассматривать вопрос о наступлении негативных последствий. Но само деяние, выраженное в нарушении Федерального закона от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" и Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» является существенным, что не позволяет признать малозначительностью и применить статью 2.9 КоАП РФ.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.16 КоАП РФ, посягает на правовые основы законодательства об энергосбережении, а именно на нарушение целей Федерального закона от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты

Российской Федерации", Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» - создание правовых, экономических и организационных основ стимулирования энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 9.16, 3.5, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «УК «ДомСтройСервис» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 9.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «УК «ДомСтройСервис» меру ответственности в виде административного штрафа в размере **50000** руб. (Пятьдесят тысяч рублей).

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются:

в федеральный бюджет:

получатель: УФК по Еврейской автономной области (Еврейское УФАС России),

ИНН 7901532980,

КПП 790101001,

код 161 1 16 02010 01 6000 140,

ОКТМО 99701000001

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Еврейской автономной области

БИК 049923001

Лицевой счет 03781872950

Расчетный счет 40101810700000011023

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ООО «УК «ДомСтройСервис» необходимо представить в Еврейское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя –

начальник отдела антимонопольного

контроля и рекламы

<ФИО>

Копию настоящего постановления получил

« ____ » _____ 2015 год
