Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-16/06-2018 на основании приказа Карельского УФАС России от 23 августа 2018 года № 97 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Карелэнергоресурс» (***; далее также – ООО «Карелэнергоресурс») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в необоснованном направлении в адрес акционерного общества «РУСАЛ Урал» в лице филиала акционерного общества «РУСАЛ Надвоицы» (далее – «РУСАЛ Надвоицы») уведомления о необходимости замены узлов коммерческого учета, руководствуясь частью 13 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В Карельское УФАС России поступило заявление «РУСАЛ Надвоицы» от 18 мая 2018 года № 201510 (вх. от 24 мая 2018 года № 2454), по факту нарушения ООО «Карелэнергоресурс» Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 ноября 2013 года № 1034 (далее – Правила № 1034), выразившегося в направлении в адрес «РУСАЛ Надвоицы» уведомления о необходимости замены узлов коммерческого учета.

Обращение в Карельское УФАС России вызвано тем, что ООО «Карелэнергоресурс» уведомлением от 18 апреля 2018 года № 01-01/1708 указало заявителю на необходимость приведения узла учета тепловой энергии в соответствие с Правилами № 1034, а именно:

- получить у теплоснабжающей организации технические условия на проектирование узла учета;

- выполнить проектирование (с дальнейшим согласованием проекта в теплоснабжающей организации) и установку приборов учета;

- ввести в эксплуатацию узел учета в соответствии с пунктами 61 – 72 Правил № 1034.

Из уведомления следует, что вышеприведенные действия необходимо совершить по причине истечения срока службы узлов учета тепловой энергии (расходомер, тепловычеслитель), установленных на тепловых сетях заявителя.

Так, в уведомлении указаны следующие сведения:

Адрес	Прибор учета	Дата изготовления	Средний срок службы прибора	Дата истечения среднего срока службы узла учета
п. Надвоицы, ул. Заводская, д. 1 (левая ветка)	Тепловычислитель (ВЗЛЕТ ТСРВ-022, зав. № 502867)	14.12.2005	12 лет	08.12.2017
	Расходомер (УРСВ-520, зав. № 552698)	08.12.2005	12 лет	
п. Надвоицы, ул. Заводская, д. 1 (правая ветка)	Тепловычислитель (ВЗЛЕТ ТСРВ-022, зав. № 502909)	14.12.2005	12 лет	08.12.2017
	Расходомер (УРСВ-522, зав. № 552598)	08.12.2005	12 лет	
	Расходомер (УРСВ-522, зав. № 552514)	09.12.2005	12 лет	

В данных действиях (бездействии) заявитель усматривает нарушение антимонопольного законодательства, просит принять меры по вышеуказанным фактам.

Согласно статье 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по данной статье необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав других лиц.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с анализом состояния конкуренции на товарном рынке услуг по теплоснабжению в географических границах Надвоицкого городского поселения Республики Карелия за период 2017 год – 7 месяцев 2018 года доля ООО «Карелэнергоресурс» составила 100 %.

Таким образом, в исследуемый период ООО «Карелэнергоресурс» в соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» занимает доминирующее положение на указанном рынке, так как его доля составила 100 %.

В пункте 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ, Кодекс) предусмотрено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

Статьей 426 ГК РФ определено, что договор энергоснабжения является публичным договором.

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется

подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (пункт 1 статьи 539 ГК РФ).

Так, ООО «Карелэнергоресурс» на основании договоров теплоснабжения от 01 сентября 2013 года № 50-09-Т-2013 и № 51-/09-Т-2013 (далее – договоры), заключенных с ОАО «Сибирско – Уральская Алюминевая компания» (в настоящее время АО «РУСАЛ Урал») обязуется подавать АО «РУСАЛ Урал» через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде для предоставления услуг по отоплению и горячему водоснабжению, а АО «РУСАЛ Урал» обязуется оплачивать принятую тепловую энергию в размере, порядке и сроки, установленные договором (пункт 2.1. договоров).

Отпуск тепловой энергии на объекты АО «РУСАЛ Урал» производится через присоединенную сеть на границе балансовой принадлежности сетей теплоснабжающей организации и сетей АО «РУСАЛ Урал», установленной актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (пункт 2.2 договоров, приложение № 1 к ним).

Учет принятой АО «РУСАЛ Урал» тепловой энергии осуществляется узлами (приборами) учета, установленными в точке поставки и допущенными в эксплуатацию в качестве коммерческих в соответствии с требованиями Правил № 1034 и «Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации» (пункт 5.1 договоров).

В пункте 5.2 договоров указано, что при отсутствии или выходе из строя узла (прибора) учета, установленного в точке поставки, учет тепловой энергии производится по величинам, указанным в приложении № 2 к договору.

Таким образом, товаром в рассматриваемом случае является тепловая энергия, при этом ООО «Карелэнергоресурс» реализуя тепловую энергию по договорам АО «РУСАЛ Урал» оказывает услуги по теплоснабжению.

Следует отметить, что правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем установлены Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «О теплоснабжении»).

В силу статьи 19 ФЗ «О теплоснабжении» коммерческий учет поставляемых потребителям тепловой энергии (мощности), теплоносителя может быть организован как теплоснабжающими организациями, так и потребителями тепловой энергии. Организация коммерческого учета тепловой энергии,

теплоносителя может включать в себя: установку приборов учета; эксплуатацию приборов учета, в том числе снятие показаний приборов учета и передачу их заказчикам данной услуги, поверку, ремонт и замену приборов учета (часть 6).

Согласно части 7 статьи 19 ФЗ «О теплоснабжении» коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется в соответствии с Правилами № 1034.

В пункте 3 Правил № 1034 содержатся следующие понятия, используемые в настоящих Правилах, и означающие следующее:

«ввод в эксплуатацию узла учета» - это процедура проверки соответствия узла учета тепловой энергии требованиям нормативных правовых актов и проектной документации, включая составление акта ввода в эксплуатацию узла учета тепловой энергии;

«вычислитель» - это составной элемент теплосчетчика, принимающий сигналы от датчиков и обеспечивающий расчет и накопление данных о количестве тепловой энергии и параметрах теплоносителя;

«расходомер» - это прибор, предназначенный для измерения расхода теплоносителя;

«узел учета» - это техническая система, состоящая из средств измерений и устройств, обеспечивающих учет тепловой энергии, массы (объема) теплоносителя, а также контроль и регистрацию параметров теплоносителя.

Узлы учета, введенные в эксплуатацию до вступления в силу настоящих Правил, могут быть использованы для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя **до истечения срока службы основных приборов учета (расходомер, тепловычислитель)**, входящих в состав узлов учета (пункт 6 Правил № 1034).

В соответствии с пунктом 7 Правил № 1034 по истечении 3 лет со дня вступления в силу настоящих Правил теплосчетчики, не отвечающие требованиям настоящих Правил, не могут использоваться **для установки** как в новых, так и существующих узлах учета.

Пунктом 14 Правил № 1034 установлено, что используемые приборы учета должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, действующим *на момент ввода приборов учета в эксплуатацию*. По истечении интервала между поверками либо после выхода приборов учета из строя или их утраты, если это произошло до истечения межповерочного интервала, приборы учета, не соответствующие требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, *подлежат поверке либо замене на новые приборы учета.*

«РУСАЛ Надвоицы» с заявлением предоставлен перечень средств измерений, входящих в узлы учета заявителя, с копиями паспортов, свидетельств о поверке приборов учета левая и правая магистраль, из которых установлено следующее.

Согласно *п <...> ПС* средний срок службы тепловычеслителей ТСРВ-022 зав. № 502867, 502909 составляет 12 лет.

Тепловычеслитель «ВЗЛЕТ ТСРВ» предназначен для измерения, вычисления, индикации и регистрации значений количества и параметров теплоносителя на источниках тепловой энергии, в системах теплоснабжения и теплопотребления различного типа (пункт 1.1 Паспорта: общие сведения об изделии).

Тепловычеслитель ТСРВ-022 зав. № 502867 (П <...> ПС) левая магистраль: свидетельство о приемке – 14 декабря 2005 года; сведения о последующих поверках – 24 мая 2013 года, 25 сентября 2017 года с отметкой годен.

Тепловычеслитель ТСРВ-022 зав. № 5502909 (П <...>) правая магистраль: свидетельство о приемке – 14 декабря 2005 года; дата первичной поверки 14 декабря 2005 года; сведения о последующих поверках – 17 июля 2007 года, 16 июля 2010 года, 28 октября 2010 года, 24 мая 2013 года, 25 сентября 2017 года с отметкой годен.

В п <...> расходомеров – счетчиков УРСВ-520 зав. № 552698, УРСВ-522 зав. № 552598, № 552514 средний срок службы также установлен 12 лет.

Расходомер-счетчик ультразвуковой многоканальный УРСВ «ВЗЛЕТ МР» предназначен для измерения среднего объемного расхода и объема различных жидкостей в широких диапазонах температуры и вязкости в напорных трубопроводах в различных условиях эксплуатации. Расходомер выполняет измерения при постоянном и реверсивном направлении потока жидкости в трубопроводе (пункт 1.1 Паспорта: общие сведения об изделии).

Расходомер – счетчик УРСВ-520 зав. № 552698 (G <...>) левая магистраль: свидетельство о приемке – 08 декабря 2005 года; дата первичной поверки 08 декабря 2005 года; сведения о последующих поверках – 18 сентября 2006 года, 17 сентября 2009 года, 27 мая 2013 года, 18 сентября 2017 года с отметкой годен.

Расходомер – счетчик УРСВ-520 зав. № 552514 (П<...>) правая магистраль: свидетельство о приемке – 09 декабря 2005 года; дата первичной поверки 09 декабря 2005 года; сведения о последующих поверках – 13 июля 2009 года, 27 мая 2013 года, 18 сентября 2017 года с отметкой годен.

Расходомер – счетчик УРСВ-520 зав. № 552598 (П<...>) правая магистраль: свидетельство о приемке – 08 декабря 2005 года; дата первичной поверки 08 декабря 2005 года; сведения о последующих поверках – 13 июля 2009 года, 27

мая 2013 года, 19 сентября 2017 года с отметкой годен.

ООО «Карелэнергоресур» в материалы расследования предоставлены паспорта коммерческих узлов учета количества тепловой энергии и теплоносителя, отпущенной котельной по левой и правой магистралей, из которых установлено следующее.

Пунктом 2.2 паспорта узла учета левой магистрали определено, что узел учета выполнен на базе теплосчетчика-регистратора «Взлет ТСР-М» исполнение ТСР-022 фирмы «Взлет» (г. Санкт-Петербург), в состав которого входит:

- Двухканальный расходомер-счетчик ультразвуковой «Взлет ТСР-М» (УРСВ-520) – 1 шт.;

- Термопреобразователь сопротивления «Взлет ТПС» - 2 шт.;

- Преобразователь давления КРТ5-1-1,6-0,5 – 2 шт.

Пунктом 2.2 паспорта узла учета правой магистрали определено, что узел учета выполнен на базе теплосчетчика-регистратора «Взлет ТСР-М» исполнение ТСР-022 фирмы «Взлет» (г. Санкт-Петербург), в состав которого входит:

- Двухканальный двухлучевой расходомер-счетчик ультразвуковой «Взлет МР» (УРСВ-522) – 2 шт.;

- Термопреобразователь сопротивления «Взлет ТПС» - 2 шт.;

- Преобразователь давления КРТ5-1-1,6-0,5 – 2 шт.

Так, коммерческие узлы учета тепловой энергии с входящими в их состав средствами измерений установлены на выходе из котельной «РУСАЛ Надвоицы» (адрес: Республика Карелия, п. Надвоицы, по левой и правой магистрали.

Узлы учета «РУСАЛ Надвоицы» были допущены в эксплуатацию в 2005 году соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными приказом Минтопэнерго России от 12 сентября 1995 года № Вк-4936 (далее – Правила № Вк-4936), что подтверждается паспортами коммерческих узлов учета и паспортами средств измерения, и соответственно могут быть использованы для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя до истечения срока службы основных приборов учета (расходомер, тепловычислитель), входящих в состав узлов учета.

ООО «Карелэнергоресурс» направляя в адрес заявителя уведомление полагает, что истечение срока службы основных приборов учета, свидетельствует о невозможности его эксплуатации.

Вместе с тем, Свидетельствами о поверке № 2550/113733-2017, 2550/113738-2017,

2550/113736-2017 и 2550/113737-2017, которые действительны до 19 сентября 2019 года, и актами от 08 ноября 2017 года № 50/03 и 51/03 ввода (периодической) проверки узла учета на границе раздела смежных тепловых сетей потребителя узлы учета тепловой энергии «РУСАЛ Надвоицы» допущены в эксплуатацию с 25 октября 2017 года на отопительный сезон 2017/2018 гг. подтверждена исправность и законность их эксплуатации.

Так, в соответствии с актом № 50/03 дата очередной поверки тепловычеслителя ТСРВ-022 зав. № 502867 – 25 сентября 2021 года; преобразователя расхода УРСВ-520 зав. № 552698 (5300 – подающий; 5301 – обратный) – 18 сентября 2021 года.

В соответствии с актом № 51/03 дата очередной поверки тепловычеслителя ТСРВ-022 зав. № 502909 – 25 сентября 2021 года; преобразователя расхода УРСВ-520 зав. № 552598 (5299 – подающий) – 19 сентября 2021 года; преобразователя расхода УРСВ-520 зав. № 552514 (5298 – обратный) – 18 сентября 2021 года.

Карельское УФАС России полагает, необходимым отметить следующее.

Пункт 7 Правил № 1034 не исключает применение для коммерческого учета средств измерений с истекшим сроком службы при соответствии средств измерения требованиям указанных Правил.

В пункте 75 № 1034 Правил перечислены критерии, в соответствии с которыми узел учета считается вышедшим из строя. Истечение срока службы средства измерения не является критерием несоответствия узла учета требованиям № 1034.

В ГОСТ 27.002-2015 «Надежность в технике (ССНТ). Термины и определения» приведено определение срока службы: «Срок службы – это календарная продолжительность эксплуатации от начала эксплуатации объекта или ее возобновления после капитального ремонта до момента достижения предельного состояния (пункт 3.3.6)».

Исходя из пункта 9.9 Рекомендаций по Межгосударственной стандартизации «РМГ 29-2013 ГСИ. Метрология. Основные термины и определения» - поверка (средств измерений): установление официально уполномоченным органом пригодности средства измерений к применению на основании экспериментально определяемых метрологических характеристик и подтверждения их соответствия установленным обязательным требованиям.

Поверка включает в себя ряд операций: внешний осмотр; опробование; определение метрологических характеристик.

При проведении поверки проводится практически техническое обслуживание средств измерения с заключением о пригодности/не пригодности к эксплуатации поверяемого объекта в виде Свидетельства о поверке или

Извещения о непригодности.

Аналогичные выводы изложены и в письме ФГУП «ВНИИМ им. Д.И. Менделееева», из которого следует, что истечение срока службы не является основанием для признания средства измерения не пригодным к эксплуатации.

Кроме того, ФГУП «ВНИИМ им. Д.И. Менделееева» указало:

службы средства измерения исчисляется с момента ввода в эксплуатацию или возобновления эксплуатации после капитального ремонта;

свидетельства о поверке подтверждают пригодность средства измерения к эксплуатации;

наличие Свидетельства об утверждении типа средства измерения свидетельствует о возможности применения средства измерения в сфере государственного регулирования и обеспечения единства измерений.

Таким образом, наличие у «РУСАЛ Надвоицы» актов ввода (периодической) проверки узлов учета, а также Свидетельств о поверке подтверждает исправность средств измерения и пригодность их к эксплуатации до установленного срока очередной поверки либо при выходе приборов учета из строя или их утраты.

Организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя включает: а) получение технических условий на проектирование узла учета; б) проектирование и установку приборов учета; в) ввод в эксплуатацию узла учета; г) эксплуатацию приборов учета, в том числе процедуру регулярного снятия показаний приборов учета и использование их для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя; д) поверку, ремонт и замену приборов учета **(пункт 17 Правил № 1034).**

В своем уведомлении ООО «Карелэнергоресурс» указало заявителю на необходимость получения у теплоснабжающей организации технических условий на проектирование узла учета; выполнения проектирования (с дальнейшим согласованием проекта в теплоснабжающей организации) и установку приборов учета; ввода в эксплуатацию узла учета в соответствии с пунктами 61 – 72 Правил № 1034.

В отсутствие нарушений работы узлов учета потребителя и входящих в их состав средств измерения, ранее допущенных в эксплуатацию при его установке в предусмотренном законодательством порядке, неисправностей в узле учета следует вывод об отсутствии у ООО «Карелэнергоресур» оснований для направления уведомления с требованиями к заявителю о необходимости замены узлов коммерческого учета, предусмотренных пунктом 17 настоящих Правил, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Следовательно, ООО «Карелэнергоресурс» совершая вышеуказанные действия, злоупотребило доминирующим положением, что запрещено частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

При таких обстоятельствах Карельское УФАС России полагает, что в действиях Общества имеются признаки нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном направлении в адрес «РУСАЛ Надвоицы» уведомления о необходимости замены узлов коммерческого учета.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 03-16/06-2018 к рассмотрению на 03 октября 2018 года в 15 часов 00 минут, по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д.1А, каб. 518.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

в качестве ответчика – ООО «Карелэнергоресурс» (***);

в качестве заявителя – «РУСАЛ Надвоицы» (***);

3. ООО «Карелэнергоресурс» надлежит в срок до 17 сентября 2018 года представить в адрес Карельского УФАС России:

письменные пояснения по обстоятельствам дела со ссылкой на нормативные правовые акты и приложением подтверждающих документов (за исключением ранее представленных);

иные документы, а также сведения (информацию), имеющие отношение к рассматриваемому делу.

4. Явка представителя (-ей) ООО «Карелэнергоресурс», «РУСАЛ Надвоицы» (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна. При себе иметь документ, удостоверяющий личность и служебное положение.

В соответствии со статьей 43 ФЗ «О защите конкуренции», лица, участвующие в рассмотрении дела, вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства, а также осуществлять иные процессуальные действия.