

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ
ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, д. 47, тел./факс: (8512) 39-05-80

РЕШЕНИЕ

г. Астрахань

29 декабря 2012 г.

Дело № 36-К-03-12

Резолютивная часть решения оглашена 25.12.2012

В полном объеме решение изготовлено 29.12.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии — заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Управления П.Л. Потылицына, членов Комиссии — главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Л.Ю. Кузьминой и ведущего специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления М.В. Литвинова, рассмотрев дело № 36-К-03-12 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ЛУКОЙЛ-Теплотранспортная компания» (далее — ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК») (юр. адрес: 400131, г. Волгоград, ул. им. Скосырева, д. 7; дата государственной регистрации в качестве юридического лица — 05.03.2009; ИНН 3445102073) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

при участии гражданина <.....>, представителя ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» <.....> и председателя Астраханской региональной общественной организации по защите прав потребителей «Народный Союз Потребителей» <.....>,

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России из Астраханской региональной общественной организации по защите прав потребителей «Народный Союз Потребителей» поступило обращение гражданина <.....>, отвечающее признакам заявления о нарушении антимонопольного законодательства, установленным статьей 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции).

Заявитель посчитал незаконным требование ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» об осуществлении повторного допуска в эксплуатацию индивидуального прибора учета горячей воды, установленного в жилом помещении по адресу: <.....>.

Усмотрев в действиях ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Астраханское УФАС России, руководствуясь частью 2 статьи 39 названного закона, возбудило в отношении общества дело № 36-К-03-12 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ от 14.11.2012 № 447-п). Определением от 14.11.2012 по делу № 36-К-03-12 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, привлечена Астраханская региональная общественная организация по защите прав потребителей «Народный Союз Потребителей».

На рассмотрении дела <.....> изложенные в заявлении доводы поддержал.

Представитель ответчика с наличием в действиях Общества нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции не согласился, пояснив, что проведение процедуры периодической государственной поверки прибора учета горячей воды влечет необходимость осуществления повторного допуска в эксплуатацию такого прибора учета.

Председателем Астраханской региональной общественной организации по защите прав потребителей «Народный Союз Потребителей» <.....> поддержаны доводы заявителя.

Заслушав заявителя, представителей ответчика и лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, Комиссия установила следующее.

Гражданин <.....> является собственником жилого помещения № <.....>, располагающегося в многоквартирном доме по адресу: <.....> (свидетельство о государственной регистрации права от <.....>).

Собственниками помещений указанного дома в качестве способа управления домом выбрано непосредственное управление, подтверждением чему является протокол общего собрания собственников помещения в многоквартирном доме от <.....> (т. 1 л.д. 36-37).

До 01.07.2009 <.....> приобретал горячую воду у энергоснабжающей организации ОАО «Южная генерирующая компания - ТГК-8».

С 30.10.2008 расчеты за приобретенную горячую воду между <.....> и ОАО «Южная генерирующая компания — ТГК-8» производились на основании показаний прибора учета горячей воды СГВ-15 (заводской № 11837518), прошедшего государственную поверку (01.07.2008) и в установленном порядке допущенного в

эксплуатацию.

Факт надлежащего ввода указанного прибора учета в эксплуатацию подтверждается подписанным <.....> и представителем ОАО «Южная генерирующая компания — ТГК-8» актом ввода прибора учета в эксплуатацию № 1730 (т. 1 л.д. 17).

С 01.07.2009 ОАО «Южная генерирующая компания — ТГК-8» прекратило осуществлять в г. Астрахани деятельность по снабжению тепловой энергией (горячей водой) в связи с передачей принадлежащих ему тепловых сетей ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК». С указанной даты такую деятельность начало осуществлять ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК».

Таким образом, с 01.07.2009 поставщиком горячей воды для <.....> является ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК».

В связи с тем, что 01.07.2012 истек срок государственной поверки прибора учета заявителя, последний обратился в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Астраханской области» для проведения периодической поверки данного прибора учета.

25.06.2012 ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Астраханской области» провело поверку прибора учета заявителя по месту нахождения прибора учета без повреждения пломбы, установленной ОАО «Южная генерирующая компания — ТГК-8» в месте крепления прибора учета к тепловой сети. По результатам проведенной поверки прибор учета признан пригодным к применению, в подтверждение чего учреждение выдало заявителю свидетельство о поверке от 25.06.2012 № Р/037238, действительное до 25.06.2016 (т. 1 л.д. 18).

26.06.2012 <.....> направил в ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» заявку о вызове представителя общества для распломбирования прибора учета и повторного ввода его в эксплуатацию, а 27.06.2012 обратился к обществу с заявлением об отзыве заявки от 26.06.2012, в котором указал на отсутствие необходимости распломбировать прибор учета и повторно вводить его в эксплуатацию ввиду пригодности прибора учета к применению, подтверждаемой свидетельством о поверке от 25.06.2012 № Р/037238, и наличия неповрежденной пломбы ОАО «Южная генерирующая компания — ТГК-8».

В ответ на заявление <.....> от 27.06.2012 общество направило ему письмо от 05.07.2012 № 03-03-1-04/1728, в котором сообщило о необходимости осуществления процедуры повторного ввода в эксплуатацию прибора учета (после проведения периодической поверки), включающей опломбирование прибора учета представителем общества. Также в данном письме сообщается о том, что показания прибора учета будут применяться при расчетах за поставленную горячую воду лишь после проведения указанной процедуры.

Получив письмо ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК», <.....> направил обществу письмо от 06.07.2012, в котором повторно сообщил о том, что считает прибор учета введенным в эксплуатацию в установленном порядке, и к которому приложил свидетельство о поверке от 25.06.2012 № Р/037238 и акт ввода прибора учета в эксплуатацию № 1730. Данное письмо было получено обществом 09.07.2012, что подтверждается

почтовым уведомлением о вручении № 41400019065569 (т. 1 л.д. 16).

28.07.2012 представителем общества <.....> было проведено обследование прибора учета заявителя, по результатам которого был составлен акт № 03-01/3314 о снятии прибора учета с учета, содержащий предписание об опломбировании прибора учета в установленном порядке (т. 1 л.д. 19).

Письмом от 31.07.2012 <.....> сообщил обществу о своей несогласии с актом от 28.07.2012 № 03-01/3314 о снятии прибора учета с учета.

В ответ на данное письмо общество сообщило <.....> о том, что считает составление указанного акта правомерным, повторно указав на возможность оплаты стоимости горячей воды исходя из показаний прибора учета лишь после его повторного ввода в эксплуатацию (письмо от 09.08.2012 № 03-03-1-04/2104).

Проверив соответствие действий ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» положениям Закона о защите конкуренции, оценив доказательства по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 548 ГК РФ установлено, что к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, применяются правила, предусмотренные статьями 539-547 ГК РФ, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно части 1 статьи 539 ГК РФ 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.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети (часть 1 статьи 540 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 541, частью 1 статьи 544 ГК РФ количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется и оплачивается в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

В силу части 2 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон об энергосбережении) 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.

Как установлено статьей 9 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее — Закон об обеспечении единства измерений), в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений к применению допускаются средства измерений утвержденного типа, прошедшие поверку в соответствии с положениями Закона об обеспечении единства измерений, а также обеспечивающие соблюдение установленных законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений обязательных требований, включая обязательные метрологические требования к измерениям, обязательные метрологические и технические требования к средствам измерений, и установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании обязательных требований.

Порядок проведения поверки средств измерений утвержден приказом Госстандарта РФ от 18.07.1994 № 125 (далее — Порядок № 125) и действует в части, не противоречащей Закону об обеспечении единства измерений.

Пунктом 1.1 Порядка № 125 поверка средств измерений определена как совокупность операций, выполняемых органами Государственной метрологической службы (другими уполномоченными органами, организациями) с целью определения и подтверждения соответствия средств измерений установленным техническим требованиям.

В соответствии с пунктом 1.7 Порядка № 125 результатом поверки является подтверждение пригодности средства измерений к применению или признание средства измерений непригодным к применению. Если средство измерений по результатам поверки признано пригодным к применению, то на него или техническую документацию наносится поверительное клеймо или выдается «Свидетельство о поверке».

Согласно пунктам 2.1, 2.5, 2.8, 2.12 Порядка № 125 средства измерений подвергаются первичной, периодической, внеочередной и инспекционной поверке. Периодической поверке подлежат средства измерений, находящиеся в эксплуатации или на хранении, через определенные межповерочные интервалы. Периодическая поверка может производиться на территории пользователя, органа Государственной метрологической службы или юридического лица, аккредитованного на право поверки. Место поверки выбирает пользователь средств измерений, исходя из экономических факторов и возможности транспортировки поверяемых средств измерений и эталонов. Результаты периодической поверки действительны в течение межповерочного интервала.

Согласно пункту 2 статьи 2 Закона об обеспечении единства измерений ввод в эксплуатацию средства измерений представляет собой документально оформленную в установленном порядке готовность средства измерений к использованию по назначению.

В настоящее время нормативными правовыми актами не определен порядок ввода в эксплуатацию индивидуальных приборов учета тепловой энергии (горячей воды).

Однако Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 № Вк-4936, (далее - Правила № Вк-4936) установлен порядок допуска в эксплуатацию узлов учета потребителя (юридическое или физическое лицо), которые определены данными правилами как комплект приборов и устройств, обеспечивающих учет тепловой энергии, массы (или объема) теплоносителя, а также контроль и регистрацию его параметров.

Поскольку отношения, возникающие в связи с вводом в эксплуатацию индивидуальных приборов учета горячей воды, находятся в гражданско-правовой плоскости и оформляются гражданско-правовым договором, как это предусмотрено утвержденными приказом Минэнерго РФ от 07.04.2010 № 149 Порядком заключения и существенными условиями договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, а часть 1 статьи 6 ГК РФ допускает в случаях, когда гражданские правоотношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, применение законодательства, регулирующего сходные отношения, то в рассматриваемом случае возможно применение Правил № Вк-4936 по аналогии.

Пунктом 7.1 Правил № Вк-4936 установлено, что допуск в эксплуатацию узлов учета потребителя осуществляется представителем энергоснабжающей организации в присутствии представителя потребителя, о чем составляется соответствующий акт. Акт составляет в 2-х экземплярах, один из которых получает представитель потребителя, а второй - представитель энергоснабжающей организации. Акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя должен быть утвержден руководителем энергоснабжающей организации.

При допуске узла учета в эксплуатацию должны быть проверены: соответствие заводских номеров на приборы учета с указанными в их паспортах; соответствие диапазонов измерений устанавливаемых приборов учета со значениями измеряемых параметров; качество монтажа средств измерений и линий связи, а также соответствие монтажа требованиям паспортов и проектной документации; наличие пломб (пункт 7.2 Правил № Вк-4936).

Согласно пунктам 7.4 и 7.5 Правил № Вк-4936 при допуске в эксплуатацию узла учета потребителя после получения акта представитель энергоснабжающей организации пломбирует приборы узла учета тепловой энергии и теплоносителя. Узел учета потребителя считается допущенным к ведению учета полученной тепловой энергии и теплоносителя после подписания акта представителем энергоснабжающей организации и представителем потребителя. Учет тепловой энергии и теплоносителя на основе показаний приборов узла учета потребителя осуществляется с момента подписания акта о его приемке в эксплуатацию.

Прибор учета заявителя, установленный в жилом помещении по адресу: <.....>, прошел государственную поверку и введен в эксплуатацию в соответствии с вышеприведенными правовыми нормами, что подтверждается свидетельством о поверке от 25.06.2012 № P/037238 и актом ввода прибора учета в эксплуатацию № 1730, которые были представлены заявителем обществу.

Повторный ввод в эксплуатацию прибора учета при смене поставщика энергоресурса, равно как и после проведения процедуры периодической

государственной поверки, в результате которой не повреждается пломба поставщика энергоресурса, действующими нормативными актами не предусмотрен.

Факт сохранения целостности пломбы, установленной в месте крепления прибора учета заявителя к тепловой сети, после проведения периодической государственной поверки прибора учета ответчиком не отрицается.

При таких обстоятельствах к составлению акта от 28.07.2012 № 03-01/3314 о снятии прибора учета заявителя с учета, а также к предъявлению заявителю требования о повторной опломбировке его прибора учета у общества не имелось каких-либо правовых оснований. Противоположная позиция ответчика является ошибочной.

Согласно части 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии - нормативов потребления коммунальных услуг. Данной норме корреспондируют нормы, содержащиеся в пунктах 15, 19 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее — Правила № 307).

Совершение обществом действий по снятию прибора учета заявителя с учета в силу части 1 статьи 157 ЖК РФ, пунктов 15, 19 Правил № 307 фактически влечет изменение способа расчета количества потребленного энергоресурса, что нарушает гарантированное законодательством право заявителя на оплату коммунального ресурса по установленному прибору учета.

При определении продуктовых и географических границ рынка, на котором обществом совершены указанные действия, необходимо учитывать следующее.

В силу части 2 статьи 164 ЖК РФ договоры холодного и горячего водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопления (теплоснабжения, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления) заключаются каждым собственником помещения, осуществляющим непосредственное управление многоквартирным домом, от своего имени.

Аналогичные положения установлены Правилами № 307. Так, в соответствии с пунктом 7 Правил № 307 при отсутствии у собственников помещений в многоквартирном доме (в случае непосредственного управления таким домом) или собственников жилых домов договора, заключенного с исполнителем, указанные собственники заключают договор о приобретении холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также о водоотведении непосредственно с соответствующей ресурсоснабжающей организацией.

Таким образом, при непосредственном способе управления многоквартирным домом собственники помещений напрямую заключают договоры энергоснабжения с ресурсоснабжающими организациями.

В силу части 1 статьи 157 ЖК РФ, пунктов 15, 19 Правил № 307 расчет количества потребленного энергоресурса производится двумя способами — исходя из показаний приборов учета или по нормативу потребления коммунального

энергоресурса.

В соответствии с частью 9 статьи 13 Закона об энергосбережении 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 статьи 13 Закона об энергосбережении оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они 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 они осуществляют.

Из изложенного следует, что допуск в эксплуатацию индивидуальных приборов учета, установленных у собственников помещений в многоквартирном доме, выбравших непосредственный способ управления домом, осуществляют только ресурсоснабжающие организации.

Ввод в эксплуатацию приборов учета входит в единый комплекс услуг по теплоснабжению, является технологически необходимым и экономически обязательным элементом услуг по теплоснабжению, поскольку у поставщиков тепловой энергии отсутствует обособленный предпринимательский интерес по вводу в эксплуатацию приборов учета без осуществления предпринимательской деятельности по теплоснабжению. Следовательно, продуктовыми границами рынка, на котором ответчиком совершены действия, оцениваемые Комиссией, являются услуги по теплоснабжению.

ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» 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 федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, по товарной группе «услуги по теплоснабжению» в географических границах г. Астрахани, с долей более 50 процентов (приказ Астраханского УФАС России от 04.08.2011 № 194-п), и в силу части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на данном рынке.

Таким образом, на территории г. Астрахани в границах своей присоединенной сети допуск в эксплуатацию индивидуальных приборов учета горячей воды, установленных у собственников помещений в многоквартирном доме, выбравших непосредственный способ управления домом, осуществляет только ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК».

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещает действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц.

При таких обстоятельствах действия ответчика по предъявлению заявителю

требования о повторном введении его прибора учета в эксплуатацию представляют собой злоупотребление доминирующим положением, прямо запрещенное частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что на момент принятия настоящего решения общество добровольно не устранило нарушение антимонопольного законодательства, Комиссия считает необходимым выдать ему предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия не усматривает.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению на территории города Астрахани в виде предъявления <.....> необоснованного требования об опломбировании прибора учета горячей воды, установленного в жилом помещении по адресу: <.....>, результатом которого может явиться ущемление интересов <.....>.

2. Выдать ООО «ЛУКОЙЛ-ТТК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства с требованием:

2.1. в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению на территории города Астрахани в виде предъявления <.....> необоснованного требования об опломбировании прибора учета горячей воды, установленного в жилом помещении по адресу: <.....>, результатом которого может явиться ущемление интересов <.....>, отозвав требование об опломбировании прибора учета горячей воды <.....>, установленного в жилом помещении по адресу: <.....>;

2.2. сообщить об исполнении настоящего предписания в срок не позднее 5 (пяти) рабочих дней с момента истечения срока на его исполнение, представив документы, свидетельствующие об исполнении предписания.

3. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель комиссии

П.А. Потылицын

Члены комиссии

Л.Ю. Кузьмина

М.В. Литвинов

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