

РЕШЕНИЕ

03 июля 2014 г.

Дело № 05-11/7-2014

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 02 июля 2014 года

Полный текст решения изготовлен 03 июля 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

рассмотрев 02.07.2014 дело № 05-11/7-2014, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее-ОАО «ТГК-14», ответчик, Общество) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии представителя ОАО «ТГК-14» Б. (доверенность № 27 от 09.01.2014);

в отсутствие заявителя ИП Г., извещен.

УСТАНОВИЛА:

26.12.2013 в Бурятское УФАС России поступило заявление индивидуального предпринимателя Г. (вх. № 7715 от 26.12.2013; далее-ИП Г., заявитель), содержащее указание на нарушение ОАО «ТГК-14» антимонопольного законодательства.

Из заявления ИП Г. следует, что он является подрядчиком, выполняющим работы по установке и регистрации квартирных теплосчетчиков: в перечень работ подрядчика входит сопровождение клиента при получении технических условий на установку квартирного теплосчетчика, монтаж квартирного прибора учета тепла и сдачу его на коммерческий учет. Как указал заявитель, по мере оснащения всё большего числа квартир с горизонтальной разводкой отопления индивидуальными приборами учета тепла (теплосчетчиками), требования к монтажу, приемке и сдаче теплосчетчика становятся более жесткими и, зачастую, незаконными.

По мнению ИП Г. ОАО «ТГК-14», ссылаясь на постановление Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 "О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя" (вместе с "Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя"; далее-Правила)) требует наличия проектной документации на индивидуальные приборы учета тепла. При этом, как указывает заявитель, его доводы о том, что требования к сдаче на коммерческий учет индивидуального прибора учета тепла регламентируются исключительно постановлением Правительства

РФ от 06.05.2011 № 354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и

жилых домов» (вместе с "Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов"; далее-постновление), ОАО «ТГК-14» не принимаются.

Так, «Теплоэнергосбыт Бурятии» были разработаны «Технические условия на

проектирование узла учета тепловой энергии», согласно пунктам 6 и 8 которых на узел учета тепловой энергии требуется составление проектной документации. Данные технические условия выдаются как при установке индивидуальных приборов учета тепла, так и общедомовых узлов учета тепла.

Заявитель, считая требование ОАО «ТГК-14» о необходимости составления проектной документации на индивидуальные приборы учета неправомерным, обратился в Бурятское УФАС России для проверки действий ОАО «ТГК-14» на соответствие антимонопольному законодательству.

26.03.2014 руководителем Бурятского УФАС России издан приказ № 54 о возбуждении в отношении ОАО «ТГК-14» дела № 05-11/7-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

26.03.2014 Председателем Комиссии по рассмотрению дела № 05-11/7-2014 вынесено определение о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

Заседание Комиссии по рассмотрению дела № 05-11/7-2014 состоялось 06.05.2014.

На заседании Комиссии ИП Г. свое заявление поддержал в полном объеме и заявил, что действия Общества по выдаче потребителям технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии, в то время как потребителем устанавливается индивидуальный прибор учета тепла, не соответствуют действующему законодательству.

Представитель ответчика с вменяемым правонарушением не согласилась и заявила, что для соблюдения технических параметров, до момента установки индивидуального прибора учета требуется проектирование с целью корректной работы прибора учета.

Б. заявила ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с обращением в Департамент жилищно-коммунального хозяйства, энергосбережения и повышения энергоэффективности Минстроя России за разъяснением относительно необходимости проектирования индивидуального прибора учета тепловой энергии.

Представитель ответчика заявила, что Правила не содержат четкого разграничения между понятиями «узел учета» и «прибор учета» и прямого указания на то, что для установки индивидуального прибора учета не требуется проектирования, в Правилах не содержится.

Заявленное ходатайство Комиссией удовлетворено, рассмотрение дела определением от 06.05.2014 отложено на 23.06.2014.

На заседании Комиссии от 23.06.2014 представитель ответчика сообщила, что письменные разъяснения Правил от Департамента жилищно-коммунального хозяйства, энергосбережения и повышения энергоэффективности Минстроя России Обществом не получены.

Б. сообщила, что ОАО «ТГК-14» проанализировав сложившуюся ситуацию, изучив нормативно-правовые акты, пришло к выводу о неправомерности действий по выдаче потребителям технических условий на проектирование узлов учета

тепловой энергии при установке ими индивидуальных приборов учета.

Представителем Общества заявлено письменное ходатайство (исх. от 23.06.2014), из которого следует вышеуказанные действия ОАО «ТГК-14» нарушают пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку в данном случае имеет место навязывание потребителям невыгодных условий публичного договора теплоснабжения и просила выдать Обществу предупреждение, предусмотренное статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев в порядке главы № 9 Закона о защите конкуренции, дело № 05-11/7-2014, изучив обстоятельства и материалы дела, установила следующее.

ОАО «ТГК-14» является юридическим лицом, зарегистрированным в установленном действующим законодательством порядке, 07.12.2004 инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Ингодинскому административному району г. Читы Читинской области за основным государственным регистрационным № 1047550031242 (по сведениям, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы России).

ОАО «ТГК-14» включено в реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль (реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, которые осуществляют услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии; дата и номер включения в реестр- 1.12.1997 № 127/8).

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ОАО «ТГК-14» занимает доминирующее положение на товарном рынке «передача, производство, распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах г. Улан-Удэ с долей более 65 % и на основании приказа Бурятского УФАС России от 28.09.2006 № 62-ПР ОАО «ТГК-14» включено в реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение.

Следовательно, ОАО «ТГК-14» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на указанном товарном рынке в границах г. Улан-Удэ и является субъектом естественной монополии.

В соответствии со статьей 10 Закона о защите конкуренции хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение на товарном рынке, запрещено злоупотреблять доминирующим положением, если результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии со статьей 3 устава ОАО «ТГК-14», утвержденным решением годового общего собрания акционеров ОАО «ТГК-14» от 26.06.2009, основной целью деятельности Общества является получение прибыли путем осуществления любых

видов деятельности, не запрещенных действующим законодательством.

Из пункта 3.2 статьи 3 устава Общества следует, что ОАО «ТГК-14» осуществляет следующие виды деятельности (наряду с иными, включенными в раздел «Цель и виды деятельности Общества» устава): поставка (продажа) электрической и тепловой энергии, получение (покупка) электрической тепловой энергии с оптового рынка электрической энергии (мощности), производство электрической и тепловой энергии, организация энергосберегающих режимов работы оборудования электростанций; соблюдение режимов поставки энергии в соответствии с договорами, обеспечение энергоснабжения потребителей, подключенных к электрическим и тепловым сетям Общества, в соответствии с заключенными договорами; деятельность по эксплуатации тепловых сетей.

ОАО «ТГК-14» имеет обособленное подразделение в лице филиала «Теплоэнергосбыт Бурятии», который согласно пункту 2.1 раздела 2 Положения о филиале (далее-положение), утвержденного решением совета директоров ОАО «ТГК-14» 30.10.2009, выступает в гражданском обороте от имени юридического лица и юридическое лицо несет ответственность за деятельность филиала.

Из материалов дела № 05-11/7-2014 установлено, что 16.12.2013 филиалом ОАО «ТГК-14»-«Теплоэнергосбыт Бурятии» потребителю - физическому лицу Малышеву Д.А. выданы технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии № 10-0000420 (данные технические условия являлись приложением к заявлению ИП Григорук В.В.).

В соответствии с пунктом 1 технических условий местом нахождения объектов, подпадающих под узел учета, являлась квартира № 2 в жилом доме по ул. Намжилова, 9 Октябрьского района г. Улан-Удэ.

Согласно пункту 6 технических условий заказ на приобретение приборов и последующий монтаж приборов учета проводить после согласования проектной документации; согласно пункту 8 технических условий, в случае непредставления проектной документации в течение 1 года необходимо запросить новые исходные данные для проектирования.

При этом в технических условиях с пометкой «Обращаем Ваше внимание!» дословно указано следующее: «Согласно пункту № 17 постановления Правительства РФ от 18 ноября 2013 г. № 1034, после получения технических условий на проектирование узла учета Вам необходимо разработать проект на прибор учета и согласовать его с теплоснабжающей организацией».

Бурятским УФАС России в рамках рассмотрения заявления ИП Г. в Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации направлены запросы исх. № 05-26/410 от 04.02.2014, № 05-26/863 от 13.02.2014, в которых были поставлены следующие вопросы:

-распространяется ли действие Правил на осуществление работ по установке квартирных теплосчетчиков, монтаж квартирных приборов учета тепла и сдачу на коммерческий учет квартирных теплосчетчиков?; -требуется ли составление проектной документации на индивидуальные приборы учета?

Департаментом жилищно-коммунального хозяйства, энергосбережения и

повышения энергоэффективности Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации в Бурятское УФАС России направлено письмо исх. № 5903-МС/04 от 10.04.2014 (вх. № 2199 от 15.04.2014) следующего содержания.

Согласно пункту 19 постановления узлы учета оборудуются в месте, максимально приближенном к границе балансовой принадлежности трубопроводов, с учетом реальных возможностей на объекте.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 "Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" граница балансовой принадлежности - линия раздела тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании.

В соответствии со статьей 36 главы 6 Жилищного Кодекса Российской Федерации собственникам помещений в многоквартирном доме (далее-МКД) принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в МКД, в том числе механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся в данном доме за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения.

Собственники помещений в МКД владеют, пользуются и, в установленных Жилищным Кодексом Российской Федерации и гражданским законодательством пределах, распоряжаются общим имуществом собственников помещений в МКД.

Согласно пункту 6 Правил содержания общего имущества в МКД, утвержденными постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491 в состав общего имущества включается внутридомовая система отопления, состоящая из стояков, обогревающих элементов, регулирующей и запорной арматуры, коллективных (общедомовых) приборов учета тепловой энергии, а также другого оборудования, расположенного на этих сетях.

В соответствии с пунктами 105,108 и 109 Правил контроль качества теплоснабжения при поставке и потреблении тепловой энергии производится на границах балансовой принадлежности между теплоснабжающей, теплосетевой организацией и потребителем.

Контролю качества теплоснабжения подлежат следующие параметры, характеризующие тепловой и гидравлический режим потребителя:

а) при присоединении теплопотребляющей установки потребителя непосредственно к тепловой сети: температура обратной воды в соответствии с температурным графиком, указанным в договоре теплоснабжения; расход теплоносителя, в том числе максимальный часовой расход, определенный договором теплоснабжения; расход подпиточной воды, определенный договором теплоснабжения;

б) при присоединении теплопотребляющей установки потребителя через центральный тепловой пункт, индивидуальный тепловой пункт или при непосредственном присоединении к тепловым сетям: температура теплоносителя,

возвращаемого из системы отопления в соответствии с температурным графиком; расход теплоносителя в системе отопления; расход подпиточной воды согласно договору теплоснабжения.

Согласно Правилам конкретные величины контролируемых параметров указываются в договоре теплоснабжения.

В зависимости от выбранного способа управления МКД договор с ресурсоснабжающей организацией заключает товарищество собственников жилья либо жилищный кооператив или иной специализированный потребительский кооператив, управляющая организация или лица, осуществляющие, в том числе, отопление при непосредственном управлении собственниками помещений в МКД.

В силу пункта 49 постановления проект узла учета, устанавливаемого у потребителя тепловой энергии, подлежит согласованию с теплоснабжающей (теплосетевой) организацией, выдавшей технические условия на установку приборов учета.

Согласно пункту 44 постановления проект узла учета содержит:

а) копию договора теплоснабжения с приложением актов разграничения балансовой принадлежности и сведения о расчетных нагрузках для действующих объектов. Для вновь вводимых в эксплуатацию объектов прилагаются сведения о проектных нагрузках или условиях подключения;

б) план подключения потребителя к тепловой сети;

в) принципиальную схему теплового пункта с узлом учета;

г) план теплового пункта с указанием мест установки датчиков, размещения приборов учета и схемы кабельных проводок;

д) электрические и монтажные схемы подключения приборов учета;

е) настроенную базу данных, вводимую в тепловычислитель (в том числе при переходе на летний и зимний режимы работы);

ж) схему пломбирования средств измерений и устройств, входящих в состав узла учета, в соответствии с [пунктом 71](#) постановления;

з) формулы расчета тепловой энергии, теплоносителя;

и) расход теплоносителя по теплопотребляющим установкам по часам суток в зимний и летний периоды;

к) для узлов учета в зданиях (дополнительно) - таблицу суточных и месячных расходов тепловой энергии по теплопотребляющим установкам;

л) формы отчетных ведомостей показаний приборов учета;

м) монтажные схемы установки расходомеров, датчиков температуры и датчиков давления;

н) спецификацию применяемого оборудования и материалов.

Вывод Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации в указанном письме, сводится к тому, что

29.11.2013 вступило в действие Постановление Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 "О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя" (вместе с "Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя"), на основании которых Общество выдавало потребителям технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии.

Комиссия Бурятского УФАС России, с учетом изложенного, считает, что действия ОАО «ТГК-14» по выдаче технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии при необходимости установки и монтажа индивидуального прибора учета тепловой энергии в квартире потребителя, являются неправомерными и не соответствуют антимонопольному законодательству.

Установлено, что технические условия, выданные Обществом М. (и выдававшиеся иным потребителям), выданы на установку индивидуальных приборов учета в конкретно указанной квартире, а не на узел учета дома.

Согласно пункту 2 постановления "индивидуальный прибор учета" - средство измерения (совокупность средств измерения и дополнительного оборудования), используемое для определения объемов (количества) потребления коммунального ресурса в одном жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме (за исключением жилого помещения в коммунальной квартире), в жилом доме (части жилого дома) или домовладении.

Согласно пп. «у» пункта 31 постановления исполнитель (в данном случае - ответчик) обязан осуществлять по заявлению потребителя ввод в эксплуатацию установленного индивидуального, общего (квартирного) или комнатного прибора учета, соответствующего законодательству Российской Федерации об обеспечении единства измерений, даже если такой индивидуальный или общий (квартирный) прибор учета по функциональным возможностям отличается от коллективного (общедомового) прибора учета, которым оснащен многоквартирный дом, не позднее месяца, следующего за датой его установки, а также приступить к осуществлению расчетов размера платы за коммунальные услуги исходя из показаний введенного в эксплуатацию прибора учета, начиная с 1-го числа месяца, следующего за месяцем ввода прибора учета в эксплуатацию.

В соответствии с пунктом 81 постановления 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.

Установленный прибор учета должен быть введен в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой его установки. При этом исполнитель обязан начиная со дня, следующего за днем ввода прибора учета в эксплуатацию, осуществлять расчет размера платы за соответствующий вид коммунальной услуги исходя из показаний введенного в эксплуатацию прибора учета.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что при поступлении в Общество заявления от потребителя о вводе в эксплуатацию установленного прибора учета

ответчику необходимо руководствоваться положениями постановления и не требовать наличия технических условий на его проектирование.

Рассмотрев довод представителя ответчика о наличии в его действиях признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Комиссия пришла к выводу о его обоснованности.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, а именно: навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Согласно части 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

В силу постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 "Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" по договору теплоснабжения теплоснабжающая организация обязуется поставить тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель, а потребитель тепловой энергии обязан принять и оплатить тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель, соблюдая режим потребления тепловой энергии (далее - договор теплоснабжения).

Согласно статье 426 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор теплоснабжения является для Общества публичным и цена товара (работ, услуг) в рамках публичного договора теплоснабжения является существенным условием.

Установка потребителями индивидуальных прибора учета тепла определяет в дальнейшем размер платы за оказанные Обществом услуги по показаниям установленных индивидуальных приборов учета.

Комиссия пришла к выводу, что выдача потребителям технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии является навязыванием контрагентам (потребителям) невыгодных условий договора как не предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, так и требующих дополнительных временных и финансовых затрат. Потребители в отсутствие проектирования не имеют возможности ввести в эксплуатацию

установленный прибор учета в порядке, установленном постановлением, и оплачивать коммунальный ресурс по его фактическим показаниям.

23.06.2014 ОАО «ТГК-14» выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в связи с наличием в действиях ответчика признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в навязывании потребителям условий договора теплоснабжения, не предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, а именно в выдаче технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ОАО «ТГК-14» в срок до 02.07.2014 года.

О выполнении предупреждения Обществу надлежало сообщить 02.07.2014 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела и представить доказательства его исполнения.

Рассмотрение дела было отложено на 02.07.2014.

На заседании Комиссии 02.07.2014 представитель ответчика сообщила об исполнении Обществом предупреждения, приобщила в материалы дела письменные доказательства.

Из письменных пояснений (вх. № 4326 от 02.07.2014) представителя Общества следует, что по состоянию на 02.07.2014 выдача потребителям технических условий на проектирование при установке ими индивидуальных приборов учета прекращена. Гр. М. произведен перерасчет по показаниям индивидуального прибора учета тепловой энергии за период с 01.12.2013 по 31.03.2014. С 01.04.2014 начисления за тепловую энергию производятся по показаниям прибора учета.

В доказательство исполнения предупреждения Б. сообщено и подтверждено соответствующими доказательствами, что приборы учета, установленные в жилых помещениях гр. М., И., К., Б. были введены в эксплуатацию и начисления по показаниям приборов учета будут произведены после предоставления ими показаний приборов учета.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев дело № 05-11/7-2014 и, руководствуясь, статьями 23, 39, 39.1, 41, 45, 48, 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 05-11/7-2014, возбужденное в отношении ОАО «Территориальная генерирующая компания № 14», прекратить ввиду добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Бурятия в порядке, предусмотренном Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.