

РЕШЕНИЕ

г.Ростов-на-Дону
Резолютивная часть решения оглашена 11.01.2011г.
В полном объеме решение изготовлено 25.01.2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **УФАС по РО**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – зам. руководителя управления;

Члены Комиссии: Подгородниченко Г.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением амз;

Коробейников Н.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением амз,

(далее – **Комиссия**) рассмотрев дело №1151/02 от 18.10.2010г. по признакам нарушения ООО «Элита-Сервис» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – **ФЗ «О защите конкуренции»**),

УСТАНОВИЛА:

12.10.2010г. в УФАС по РО поступило обращение (вх.№13323) ТСЖ «Лермонтовская, 89» о нарушении ООО «Элита-Сервис» антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем:

Между ООО «Элита-Сервис» и ТСЖ «Лермонтовская, 89» 21.10.2008г. заключен договор энергоснабжения №Л89.

Согласно п.2.3 договора начало и конец отопительного сезона устанавливается постановлением главы администрации города.

Так, распоряжением Главы Администрации г.Ростова-на-Дону от 06.10.2010г. №565 определено начало отопительного сезона 2010-2011г. с 07.10.2010г.

Согласно свидетельства о готовности к работе в отопительный сезон от 07.07.2010г., отопительная система многоквартирного жилого дома по адресу г.Ростов-на-Дону, ул.Лермонтовская, 89 подготовлена к отопительному сезону.

Письмом от 08.10.2010г. ТСЖ «Лермонтовская, 89» сообщило о необходимости осуществить пуск отопительной системы дома с 11.10.2010г., однако ООО «Элита-Сервис» не предприняло действий по запуску отопления жилого дома.

Таким образом, заявитель считает, что ООО «Элита-Сервис» занимает доминирующее положение и своими действиями ущемляет его интересы, что является нарушением ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Изложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения в отношении ООО «Элита-Сервис» настоящего дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. На деятельность ООО «Элита-Сервис» по поставке тепловой энергии населению распространяются ограничения, установленные ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

В первую очередь необходимо пояснить, что понятие «доминирующее положение» раскрыто в ст.5 ФЗ «О защите конкуренции». Так, доминирующим положением признается:

- положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке;

- положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

При этом надо отметить, что услуга по передаче тепловой энергии населению носит естественно-монопольный характер.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – **ФЗ «О естественных монополиях»**) определено, что под естественной монополией понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Из смысла п.2 ст.539 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 №14-ФЗ (далее – **ГК РФ**) следует, что необходимым условием оказания услуги теплоснабжения является наличие у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к тепловым сетям.

Поскольку тепловые сети ТСЖ «Лермонтовская, 89» присоединены к тепловым сетям ООО «Элита-Сервис», услуги по передаче тепловой энергии, оказываемые ООО «Элита-Сервис», не могут быть заменены иными услугами, равно как не могут быть заменены услугами теплоснабжения других организаций.

Таким образом, положение ООО «Элита-Сервис» на рынке услуг по поставке тепловой энергии расценивается как положение субъекта естественной монополии.

В пользу этого утверждения говорит и то, что согласно ст.4 ФЗ «О естественных монополиях» данный закон регулирует деятельность субъектов естественных монополий, в том числе в сфере услуг по передаче тепловой энергии, которые ООО «Элита-Сервис» оказывает ТСЖ «Лермонтовская, 89».

Учитывая изложенное, ООО «Элита-Сервис» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в точке подключения ТСЖ «Лермонтовская, 89» к тепловой сети, эксплуатируемой ООО «Элита-Сервис».

2. При оценке правомерности уклонения ООО «Элита-Сервис» от осуществления действий по запуску отопления жилого дома по адресу г.Ростов-на-Дону, ул.Лермонтовская, 89 необходимо учитывать, что Распоряжением Главы Администрации г.Ростова-на-Дону от 06.10.2010 №565 поручено приступить к началу отопительного сезона 2010-2011г. с 07.10.2010г.

Однако ООО «Элита-Сервис» уклонилось от исполнения данного распоряжения, не начав поставку тепловой энергии в многоквартирный жилой дом. Свое решение ООО «Элита-Сервис» мотивировало тем, что ТСЖ «Лермонтовская, 89» письмом от 08.10.2010г. №56 обратилось в ООО «Элита-Сервис» по вопросу получения разрешения на подачу тепловой энергии, но не представило всю необходимую документацию, подтверждающую факт подготовки жилого дома к отопительному сезону. К числу таких документов, по мнению ООО «Элита-Сервис» относятся:

- копия удостоверения лица, ответственного за исправное состояние и безопасную эксплуатацию тепловых энергоустановок;

- копия приказа о назначении лица, ответственного за тепловые энергоустановки;

- копия свидетельства о готовности к работе в отопительном сезоне 2010-2011г.;

- копия паспорта на прибор, входящий в состав узла учета тепловой энергии.

В то же время в материалы дела 12.10.2010г. ТСЖ «Лермонтовская, 89» представлены копии всех запрашиваемых со

стороны ООО «Элита-Сервис» документов, причем свидетельство о готовности жилого дома к работе в отопительный период подписано представителем ООО «Элита-Сервис» - Петровым С.В.

Довод ООО «Элита-Сервис» о том, что в вышеуказанном свидетельстве отсутствует отметка о допуске дома к работе Ростехнадзора ошибочен в силу действия Положения о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.07.2004 №401, согласно которому в полномочия органов Ростехнадзора не входит подписание свидетельств о готовности тепловой установки организации к отопительному сезону, а также вопросы, связанные с подготовкой к отопительному сезону.

3. Угроза ограничения подачи тепловой энергии в многоквартирный жилой дом со стороны ООО «Элита-Сервис» неправомерна.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Элита-Сервис» 21.10.2010г. направлено некое уведомление №501 об предстоящем ограничении многоквартирного жилого дома по адресу г.Ростов-на-Дону, ул.Лермонтовская, 89 в поставке тепловой энергии в связи с безоговорочным потреблением тепловой 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, что следует из п.1 ст.540 ГК РФ. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок и может быть изменен или расторгнут по основаниям, предусмотренным ст.546 ГК РФ.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии договорных отношений(2) между ООО «Элита-Сервис» и ТСЖ «Лермонтовская, 89» (жителями многоквартирного жилого дома).

При этом п.9 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307 (далее – **Правила №307**) предусматривается бесперебойное отопление жилого помещения в течение отопительного периода в зависимости от температуры наружного воздуха.

Вместе с тем, Правила №307 вообще не предусматривают возможность приостановления или прекращения поставки тепловой энергии в случае неполной оплаты коммунальных услуг потребителей или при наличии задолженности при оплате, в то время как такая возможность установлена при наличии задолженности по оплате за поставку потребителю горячей воды, электрической энергии и газа (пп.«д» п.50 правил №307).

Нормы, в соответствии с которой допускалось бы приостановление или прекращение поставки тепловой энергии, действующее законодательство не предусматривает (п.28 Обзора законодательства и судебной практики Верховного суда Российской Федерации за 4 квартал 2006г., утвержденного Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 07.03.2007г.).

О наличии технической возможности подавать тепловую энергию в многоквартирный жилой дом свидетельствуют свидетельство о готовности к работе в отопительный сезон, с оттиском печати ООО «Элита-Сервис».

О наличии экономической возможности подавать тепловую энергию, свидетельствует утвержденный Региональной службой по тарифам Ростовской области тариф на тепловую энергию(3), начиная с 2006г.

Таким образом, уклонение ООО «Элита-Сервис» от поставки тепловой энергии ТСЖ «Лермонтовская, 89» и последующая угроза ограничения подачи тепловой энергии в многоквартирный жилой дом, ущемляет интересы жителей данного дома, и, нарушает положение ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.ч.1 - 4 ст.41, ст.48, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1. Признать ООО «Элита-Сервис» нарушившим ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Элита-Сервис» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии Е.Г.Молчанов

Члены Комиссии: Г.В.Подгородниченко, Н.А.Коробейников

Одновременно Комиссия разъясняет, что в соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Ростовской области.

ПРЕДПИСАНИЕ №24

25 января 2011 года

г.Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **УФАС по РО**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – зам. руководителя управления;

Члены Комиссии: Подгородниченко Г.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением амз;

Коробейников Н.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением амз,

(далее – Комиссия) руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.4 ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 25.01.2011г. по делу №1151/02 о нарушении ООО «Элита-Сервис» ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Элита-Сервис» прекратить нарушение ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении от поставки тепловой энергии ТСЖ «Лермонтовская, 89» и последующей угрозой ограничения подачи тепловой энергии в многоквартирный жилой дом.

2. ООО «Элита-Сервис» во исполнение п.1 настоящего Предписания в 5 дневный срок с момента получения настоящего предписания отозвать уведомление от 21.10.2010г. №501.

3. Об исполнении настоящего Предписания сообщить в УФАС по РО в 5 дневный срок с момента его исполнения.

Председатель Комиссии Е.Г.Молчанов

Члены Комиссии: Г.В.Подгородниченко, Н.А.Коробейников

Одновременно Комиссия разъясняет, что в соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции» настоящее предписание

может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Ростовской области.

[\(2\)](#) В пользу этого утверждения говорит и тот факт, что между ресурсоснабжающей организацией - ООО «Элита-Сервис» и исполнителем коммунальных услуг - ТСЖ «Лермонтовская, 89» 21.10.2008г. уже был заключен договор энергоснабжения №Л89.

[\(3\)](#) Постановление РСТ РО от 26.05.2006 №5/2.