

РЕШЕНИЕ № 63

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии заявителя, представителей Общества с ограниченной ответственностью «Малышевское», рассмотрев дело № 3-1/93 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Малышевское» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю из Государственной жилищной инспекции Правительства Хабаровского края поступило заявление гражданина, на действия Общества с ограниченной ответственностью «Малышевское» (далее – ООО «Малышевское», Общество), выразившиеся в уклонении от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии <...>.

При наличии достаточных оснований для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю приказом от 17.07.2012 № 542 возбуждено дело № 3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению дела №3-1/93.

В ходе рассмотрения материалов дела Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю установлено следующее.

По заключению отдела контроля экономической концентрации Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, положение ООО «Малышевское» на рынке услуг теплоснабжения (в том числе регистрации приборов учета тепловой энергии) в географических границах с. Малышево Хабаровского района Хабаровского края в период 2010-2011 гг. признано доминирующим.

В соответствии с пунктами 3.8, 3.8.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5, Комиссия, заслушав доводы ООО «Малышевское» и учитывая отсутствие документов со стороны ООО «Малышевское», позволяющих сделать вывод о том, что положение ООО «Малышевское» не может быть признано доминирующим, руководствуясь документами и информацией, полученной в ходе рассмотрения материалов по делу № 3-1/93, а также руководствуясь служебными письмами отдела контроля экономической концентрации Управления Федеральной антимонопольной службы

по Хабаровскому краю, принимает решение об установлении доминирующего положения ООО «Малышевское» на рынке услуг теплоснабжения (в том числе регистрации приборов учета тепловой энергии) в географических границах с. Малышево Хабаровского района Хабаровского края.

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий (бездействие) занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

По результатам рассмотрения Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю заявления гражданина, приложенных документов и информации, пояснений ООО «Малышевское», а также материалов и сведений, полученных в ходе рассмотрения дела, установлено следующее.

В соответствии со Свидетельством о государственной регистрации права от 13.11.2009 гражданина является собственником части жилого дома <...>.

Между гражданина, ЗАО «Хабаровскгазстрой» и ООО «Газмонтажкомплект» заключен договор №10 от 19.09.2011 по установке бытового прибора учета тепловой энергии <...> и составлен акт приемки прибора учета в эксплуатацию по договору №10 от 19.09.2011, подписанный гр. Даниловым, ЗАО «Хабаровскгазстрой» и ООО «Газмонтажкомплект».

Согласно акта приемки прибора учета в эксплуатацию по договору №10 от 19.09.2011, подписанного гражданина, ЗАО «Хабаровскгазстрой» и ООО «Газмонтажкомплект», по адресу <...> установлен прибор учета тепловой энергии типа M-Cal Contrast (мод. 447). В соответствии со свидетельством о первичной поверке с действующим клеймом госповерителя, данный прибор учета тепловой энергии признан годным и допущен к эксплуатации.

26.09.2011 гражданина направил заявление (с приложенными документами) в ООО «Малышевское» с просьбой о регистрации вышеуказанного прибора учета тепловой энергии (вх. 1-1-509 от 26.09.2011). В ответ ООО «Малышевское» направило гражданина письмо от 29.09.2011 №1-1-556, с указанием требований, которые необходимо выполнить заявителю для принятия Обществом указанного прибора учета тепловой энергии на коммерческий учет, в том числе проведение предпроектного обследования квартиры и оборудование узла учета тепловой энергии на границе балансовой принадлежности тепловых сетей. За более конкретными разъяснениями по приему теплосчетчика на коммерческий учет ООО «Малышевское» предложило гражданина обратиться в энергоснабжающую организацию (ООО «Малышевское»).

12.10.2011 гражданина направил в ООО «Малышевское» заявление с просьбой о выдаче технических условий для установки прибора учета тепловой энергии по указанному выше адресу. ООО «Малышевское» 12.10.2011 выдало гражданина запрашиваемые технические условия.

Как пояснило ООО «Малышевское» Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, данные технические условия

были выданы Обществом гражданина для установки прибора учета тепловой энергии <...> на основании Порядка заключения и существенных условий договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, утвержденного Приказом Минэнерго РФ от 07.04.2010 № 149 (далее - Приказ Минэнерго №149), пунктом 11 которого установлено, что при наличии технической возможности выполнить указанные в заявке работы (оказать услуги), указанные в заявке, и при предоставлении заказчиком документов, предусмотренных пунктами 7 - 9 настоящего Порядка, исполнитель в срок не более 15 рабочих дней со дня проведения осмотра объекта направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора (в двух экземплярах), а также технические условия в случае установки (замены) прибора учета.

гражданина, после выполнения установленных техническими условиями требований, направил в ООО «Малышевское», в дополнение к заявлению от 26.09.2011 вх. №1-1-509, заявление от 16.11.2011 (вх. от 16.11.2011 №1-1-514) с просьбой о регистрации прибора учета тепловой энергии и с приложением необходимой документации, в том числе Проекта узла учета тепловой энергии, который был согласован с ООО «Малышевское».

По результатам технического осмотра узла учета тепловой энергии потребителя гражданина<...> ООО «Малышевское» 28.11.2011 составило акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя. В соответствии с данным актом установлено следующее: предъявлен проект на узел учета тепловой энергии; не представлен паспорт на прибор учета; не предъявлен документ о поверке прибора учета тепловой энергии; не предъявлен смонтированный и проверенный на работоспособность узел учета тепловой энергии; отбор теплоносителя на собственные нужды.

На основании вышеизложенного ООО «Малышевское» письмом от 28.11.2011 №1-1-567 проинформировало гражданина о не принятии данного прибора учета тепловой энергии для расчетов, в связи с тем, что «врезка трубопровода» (участок жилой дом-теплотрасса-баня) не предусмотрена Проектом узла учета тепловой энергии для кв. <...> с.Малышево.

Как указывает ООО «Малышевское», гражданина в устной форме был приглашен в здание Общества для подписания Акта допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии <...> с.Малышево от 28.11.2011, однако за указанным актом не явился.

гражданина повторно направил в ООО «Малышевское» заявление от 05.12.2011 (вх. №1-1-527 от 05.12.2011) с просьбой зарегистрировать прибор учета тепловой энергии и с приложением дополнительной документации, в том числе Проектом узла учета тепловой энергии по указанному выше адресу с учетом надворной постройки (бани).

ООО «Малышевское» направило гражданина письмо от 16.12.2011 №1-1-691 о не согласовании Проекта узла учета тепловой энергии по указанному выше адресу в связи с тем, что данный проект разрабатывался для квартиры, а баня является надворной постройкой и не входит в общедомовое имущество многоквартирного жилого дома; проект узла учета на баню должен разрабатываться отдельно согласно новых технических условий на врезку в тепловые сети; надворная

постройка (баня) должна иметь технический паспорт на здание, который прилагается к Проекту узла учета тепловой энергии на баню, тепловые нагрузки на здание бани рассчитываются на основании данных технического паспорта.

Как пояснило ООО «Малышевское» Комиссии, при приеме узла учета тепловой энергии Обществом было выявлено несоответствие схемы теплоснабжения жилого дома с согласованным Проектом узла учета тепловой энергии для кв <...> с.Малышево и с положениями выданных гражданином технических условий от 12.10.2011. Как указало ООО «Малышевское», гражданин самовольно, в нарушении пункта 6 технических условий, основанного на пункте 2.1.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 № Вк-4936, зарегистрированных в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.09.1995 № 954 (далее – Правила учета тепловой энергии), осуществил отбор теплоносителя на собственные нужды после узла учета тепловой энергии, отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей, а именно на отопление надворной постройки (баня) (которая расположена на расстоянии 4 метров от дома и не является общедомовым имуществом) из системы отопления квартиры путем пробивки стены дома и присоединения частной теплотрассы, соединяющей дом и баню.

Таким образом, по мнению ООО «Малышевское», предъявленная схема теплоснабжения в указанном Проекте узла учета тепловой энергии не соответствует ранее согласованной и утвержденной схеме теплоснабжения в данном Проекте узла учета тепловой энергии и нарушает требования, установленные выданными техническими условиями от 12.10.2011. Также, как пояснило ООО «Малышевское», надворная постройка (баня) не входит в технический паспорт жилого дома <...> с. Малышево и так как вышеуказанный Проект узла учета тепловой энергии разрабатывался для кв. <...> с.Малышево, то Проект узла учета на баню должен разрабатываться отдельно.

Для решения вопроса по подключению надворных построек, как пояснило ООО «Малышевское», необходимо руководствоваться Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правилами подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83 (далее – Постановление №83). Для подключения указанной надворной постройки (бани) к сетям инженерно-технического обеспечения гражданина необходимо обратиться в ООО «Малышевское» за новыми техническими условиями, предусматривающими отдельное подключение надворной постройки (бани), как объекта капитального строительства, к сетям инженерно-технического обеспечения.

Также, ООО «Малышевское» пояснило Комиссии, что причиной не допуска в эксплуатацию указанного узла учета тепловой энергии, помимо вышеизложенного, является то, что согласно пункту 1.9 Правил учета тепловой энергии все работы по оборудованию узла учета тепловой энергии должны выполняться только организациями имеющими лицензию (разрешение) Главгосэнергонадзора Российской Федерации. При этом гражданином Обществу не были предъявлены: приложение к Свидетельству о допуске к определенному виду или видам работ ЗАО «Хабаровскгазстрой» от 25.11.2011 №0004.02-2010-2702014030-С-090, без

которого данное свидетельство не действительно; Свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ ООО «Газмонтажкомплект» с Приложением.

Помимо этого, ООО «Малышевское» указало, что гражданина паспорт на квартирный теплосчетчик M-Cal Compact (мод. 447) со свидетельством о первичной поверке предъявлен в копии; не предъявлен смонтированный и проверенный на работоспособность узел учета тепловой энергии и теплоносителя, включая приборы, регистрирующие параметры теплоносителя; прибор учета тепловой энергии не защищен от несанкционированного вмешательства в его работу, нарушающего достоверный учет тепловой энергии, массы (или объема) и регистрацию параметров теплоносителя, вследствие чего невозможно опломбировать узел учета тепловой энергии. Не предъявление вышеуказанных документов и сведений, как указывает ООО «Малышевское», также явилось основанием для не допуска указанного узла учета тепловой энергии в эксплуатацию.

Кроме того, ООО «Малышевское» пояснило, что при приеме указанного узла учета тепловой энергии отсутствовал подрядчик ООО «Газмонтажкомплект», в результате чего у ООО «Малышевское», как у энергоснабжающей организации, не имелось возможности проверить узел учета тепловой энергии перед допуском в эксплуатацию на соответствие требованиям пункта 7.2 Правил Учета тепловой энергии, в том числе: невозможно перед вводом теплосчетчика в эксплуатацию провести входной контроль для выявления возможности несанкционированного вмешательства в работу прибора учета; невозможно проверить на работоспособность тепловой счетчик; невозможно проверить полноту и корректность базы данных теплосчетчика, а также определить опломбирован ли прибор учета тепловой энергии.

Помимо этого, ООО «Малышевское» пояснило Комиссии что, при не допуске в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по вышеуказанному адресу, ООО «Малышевское» руководствуется Законом Хабаровского края от 24.11.2004 № 222 «О возмещении организациям убытков, связанных с применением регулируемых тарифов (цен) на тепловую энергию, поставляемую для нужд населения», в пункте 1 статьи 4 которого установлено, что определение размера возмещения убытков осуществляется с учетом экономически обоснованного тарифа, предельного максимального тарифа, норматива потребления тепловой энергии на отопление, отапливаемой площади жилищного фонда, норматива расхода тепловой энергии на горячее водоснабжение, численности населения, потребляющего горячую воду.

ООО «Малышевское» также ссылается на постановление Правительства Хабаровского края от 01.02.2008 № 35-пр «О возмещении убытков организациям от применения регулируемых тарифов (цен) на тепловую энергию, поставляемую населению, и предоставлении местным бюджетам субвенций из краевого бюджета для возмещения организациям убытков, связанных с применением регулируемых тарифов (цен) на тепловую энергию, поставляемую населению», которым определен порядок расчета, перечисления субвенции (возмещения убытков), которая носит целевой характер.

Оплата за отопление жилых помещений производится в соответствии с постановлением Губернатора Хабаровского края от 24.09.2010 № 114 «О предельном максимальном тарифе на тепловую энергию для населения на 2011

год», постановлением Губернатора Хабаровского края от 22.11.2011 № 112 «О предельном максимальном тарифе на тепловую энергию для населения на 2012 год».

ООО «Малышевское» пояснило, что при расчете субвенции за основу берется норматив потребления тепловой энергии на 1 кв. м. общей площади жилья на отопительный сезон. Надворная постройка (баня) гражданина не входит в состав общей площади жилья, а является отдельно стоящим строением, в связи с чем, принять на коммерческий учет прибор учета тепловой энергии при схеме теплоснабжения, которую требует гражданина не представляется возможным, поскольку нельзя произвести разделение затраченной тепловой энергии на отопление жилья (за что предусмотрена субвенция) и расходы тепловой энергии на отопление надворной постройки (бани), и тепловые потери по подведенной к ней теплотрассе.

В дальнейшем, как установлено Комиссией, ООО «Малышевское» также составляло акты допуска узла учета тепловой энергии <...>. В соответствии с актами допуска узла учета тепловой энергии по указанному адресу от 16.10.2012 и от 17.10.2012 осмотр узла учета тепловой энергии и его приемка не произведены по причине отказа гражданина предъявить узел учета тепловой энергии представителям энергоснабжающей организации и не допуска на свою территорию. Данные акты гражданина не подписаны.

Актом допуска узла учета тепловой энергии по указанному адресу от 20.11.2012 выявлены следующие нарушения: отбор теплоносителя на собственные нужды (отопление бани - надворная постройка) непосредственно из системы теплоснабжения дома (квартиры); в бане – кран на сброс на конечном радиаторе; переустройство – отопление веранды (размеры не представлены, нигде не учтена); не соответствует согласованному проекту узел учета тепловой энергии. Данный акт, как установлено Комиссией, гражданина подписан.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по результатам анализа действующего законодательства Российской Федерации установлено, что нормативно-правовое регулирование отношений, связанных с допуском узла учета тепловой энергии в эксплуатацию, основывается на Правилах учета тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 1.1 Правил учета тепловой энергии требования данных Правил распространяются на энергоснабжающие организации и потребителей тепловой энергии при взаимных расчетах за поставку и потребление тепловой энергии независимо от установленной мощности источника теплоты и присоединенной тепловой нагрузки потребителя.

Пунктом 1.2 Правил учета тепловой энергии установлено, что учет и регистрация отпуска и потребления тепловой энергии организуются с целью:

- осуществления взаимных финансовых расчетов между энергоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии;
- контроля за тепловыми и гидравлическими режимами работы систем теплоснабжения и теплопотребления;

- контроля за рациональным использованием тепловой энергии и теплоносителя;
- документирования параметров теплоносителя: массы (объема), температуры и давления.

Согласно пункту 1.3 Правил учета тепловой энергии расчеты потребителей тепловой энергии с энергоснабжающими организациями за полученное ими тепло осуществляются на основании показаний приборов учета и контроля параметров теплоносителя, установленных у потребителя и допущенных в эксплуатацию в качестве коммерческих в соответствии с требованиями данных Правил.

Пунктом 1.6 Правил учета тепловой энергии установлено, что данные Правила устанавливают уровень оснащенности узлов учета источников теплоты и минимально необходимую степень оснащенности узлов учета потребителей средствами измерений в зависимости от схемы теплоснабжения и зафиксированной в Договоре величины тепловой нагрузки.

Энергоснабжающая организация не вправе дополнительно требовать от потребителя установки на узле учета приборов, не предусмотренных требованиями настоящих Правил.

Пунктом 5.1.1 Правил учета тепловой энергии предусмотрено, что узел учета тепловой энергии оборудуется средствами измерения (теплосчетчиками, водосчетчиками, тепловычислителями, счетчиками пара, приборами, регистрирующими параметры теплоносителя, и др.), зарегистрированными в Государственном реестре средств измерений и имеющими сертификат Главгосэнергонадзора Российской Федерации.

Согласно положениям пункта 5.1.5 Правил учета тепловой энергии приборы учета должны быть защищены от несанкционированного вмешательства в их работу, нарушающего достоверный учет тепловой энергии, массы (или объема) и регистрацию параметров теплоносителя.

В соответствии с пунктом 7.1 Правил учета тепловой энергии 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.

Для допуска узлов учета тепловой энергии в эксплуатацию представитель потребителя должен предъявить:

- принципиальную схему теплового пункта;
- проект на узел учета, согласованные с энергоснабжающей организацией;
- паспорта на приборы узла учета;
- документы о поверке приборов узла учета с действующим клеймом

госповерителя;

- технологические схемы узла учета, согласованные с органом Госстандарта (это требование относится только к приборам, измеряющим массу или объем теплоносителя методом переменного перепада давления);

- акт о соответствии монтажа требованиям Правил измерения расхода газов и жидкостей стандартными сужающими устройствами РД 50-213-80 (это требование относится только к приборам, измеряющим расход теплоносителя методом переменного перепада давления);

- смонтированный и проверенный на работоспособность узел учета тепловой энергии и теплоносителя, включая приборы, регистрирующие параметры теплоносителя.

В силу требований пункта 7.2 Правил учета тепловой энергии 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.

Пунктом 7.3 Правил учета тепловой энергии установлено, что в случае выявления несоответствия требованиям данных Правил узел учета в эксплуатацию не допускается и в акте приводится полный перечень выявленных недостатков с указанием пунктов Правил, положения которых нарушены.

Согласно положениям пункта 7.4 Правил учета тепловой энергии при допуске в эксплуатацию узла учета потребителя после получения акта, представитель энергоснабжающей организации пломбирует приборы узла учета тепловой энергии и теплоносителя.

Пункт 7.5 Правил учета тепловой энергии устанавливает, что узел учета потребителя считается допущенным к ведению учета полученной тепловой энергии и теплоносителя после подписания Акта представителем энергоснабжающей организации и представителем потребителя.

Пунктом 7.6 Правил учета тепловой энергии установлено, что вызов потребителем представителя энергоснабжающей организации для оформления допуска узла учета потребителя осуществляется не менее чем за 5 дней до предполагаемого дня оформления узла учета, а решение о допуске в эксплуатацию должно быть принято не позднее чем через 10 дней с момента подачи заявки потребителем.

По результатам анализа Правил учета тепловой энергии, в совокупности с материалами дела №3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю сделаны следующие выводы.

В соответствии с пунктом 7.1 Правил учета тепловой энергии допуск в эксплуатацию узлов учета потребителя осуществляется представителем энергоснабжающей организации в присутствии представителя потребителя, о чем составляется соответствующий акт. Данный акт (акт допуска узла учета тепловой энергии) составляется в двух экземплярах, один из которых получает представитель потребителя.

По результатам анализа Акта допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии квартиры заявителя от 28.11.2011 и на основании сведений, представленных ООО «Малышевское», Комиссией установлено, что данный акт был составлен в отсутствие гражданина и для его подписания гражданина в устной форме был приглашен в здание Общества. Однако, как установлено Комиссией, гражданина, в нарушение Правил учета тепловой энергии, экземпляр составленного Акта допуска узла учета тепловой энергии вручен не был. Гражданин в заседании Комиссии отрицал факт уведомления его Обществом о необходимости явиться в ООО «Малышевское» для его подписания и получения указанного акта. Копия листа журнала исходящей корреспонденции, представленная ООО «Малышевское» Комиссии, не подтверждает факта направления указанного акта в адрес гр. Данилова, в связи с чем, не принимается Комиссией во внимание.

Последующие акты допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии, составленные ООО «Малышевское» (от 16.10.2012, от 17.10.2012), по сведениям, представленным на заседании Комиссии, также не направлялись в адрес гражданина. Как установлено Комиссией, только Акт допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по вышеуказанному адресу от 20.11.2012 подписан обеими сторонами.

Как установлено Комиссией, ООО «Малышевское», в соответствии с Правилами учета тепловой энергии, указало в Акте допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии от 28.11.2011 на ряд недостатков, выявленных по результатам технического осмотра узла учета тепловой энергии, явившихся причиной не допуска в эксплуатацию ООО «Малышевское» указанного узла учета тепловой энергии.

К недостаткам, выявленным ООО «Малышевское» по результатам технического осмотра указанного узла учета тепловой энергии, относится не предоставление гражданином полного перечня документов и сведений, необходимых энергоснабжающей организации для допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии.

При этом, Комиссией установлено, что пунктом 7.1 Правил учета тепловой энергии установлен исчерпывающий перечень документов и сведений, которые потребитель должен предъявить энергоснабжающей организации для допуска узла учета тепловой энергии в эксплуатацию. В соответствии с этим перечнем, как установлено Комиссией, ООО «Малышевское» не имело право дополнительно требовать у гражданина следующие документы: приложение к Свидетельству о допуске к определенному виду или видам работ ЗАО «Хабаровскгазстрой»; Свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ ООО «Газмонтажкомплект» с Приложением. Данным перечнем также не установлено, что потребитель обязан представить паспорт на прибор узла учета со свидетельством о первичной поверке в оригинале.

Также, Комиссией установлено, что гражданина не предъявлялись технологические схемы узла учета, согласованные с органом Госстандарта, в связи с тем, что это требование относится только к приборам, измеряющим массу или объем теплоносителя методом переменного перепада давления и акт о соответствии монтажа требованиям Правил измерения расхода газов и жидкостей стандартными сужающими устройствами РД 50-213-80, так как это требование относится только к приборам, измеряющим расход теплоносителя методом переменного перепада давления. В данном случае прибор учета тепловой энергии построен по другому принципу, что указано в паспорте на прибор учета тепловой энергии.

Помимо этого, доводы ООО «Малышевское» о том, что все работы по оборудованию узла учета тепловой энергии должны выполняться только организациями имеющими лицензию (разрешение) Главгосэнергонадзора Российской Федерации не принимаются Комиссией во внимание, в связи с тем, что данный вид деятельности, в соответствии с действующим Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», не подлежит обязательному лицензированию. Таким образом, указанное обстоятельство также подтверждает, что ООО «Малышевское» не имеет право истребовать у гражданина документы, подтверждающие, что работы по оборудованию указанного узла учета тепловой энергии выполнены организацией (организациями) имеющими лицензию (разрешение) Главгосэнергонадзора Российской Федерации.

Следующим недостатком, выявленным ООО «Малышевское» по результатам технического осмотра указанного узла учета тепловой энергии, является несоответствие проектов узла учета тепловой энергии, представленных гражданином ООО «Малышевское» без учета надворной постройки (бани) и с учетом данной постройки, с положениями выданных гр. Данилову технических условий от 12.10.2011.

Как пояснило в Комиссии ООО «Малышевское», при выдаче гражданином технических условий от 12.10.2011 Общество руководствовалось Правилами учета тепловой энергии. Так, согласно пункту 6 технических условий от 12.10.2011: «не допускается организация отборов теплоносителя на собственные нужды после узла учета тепловой энергии, отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей». Данное положение, как указывает ООО «Малышевское», основано на пункте 2.1.1 Правил учета тепловой энергии и явилось одной из причин для не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии гр. Данилова.

Однако, Комиссией установлено, что в соответствии с главой 2 Правил учета тепловой энергии требование, установленное пунктом 2.1.1 данных Правил, распространяется на организацию учета тепловой энергии и теплоносителя на источнике теплоты для энергоснабжающих организаций. Пункт 2.1.1 Правил учета тепловой энергии гласит: «не допускается организация отборов теплоносителя на собственные нужды источника после узла учета тепловой энергии, отпускаемой в системы теплоснабжения потребителей» Таким образом, пункт 2.1.1 Правил учета тепловой энергии не распространяется на отношения между потребителем тепловой энергии и энергоснабжающей организацией, и не может являться основанием для не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии

гражданина.

Помимо этого, Комиссия также дала правовую оценку ссылке ООО «Малышевское» на Приказ Минэнерго №149, которым руководствовалось Общество при выдаче гражданину технических условий на установку узла учета тепловой энергии. Как установлено Комиссией, в соответствии с пунктом 1 Приказа Минэнерго №149 данный Порядок определяет особенности заключения и существенные условия договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов (воды, природного газа, тепловой энергии, электрической энергии) на объектах, подключенных к электрическим сетям централизованного электроснабжения, и (или) системам централизованного теплоснабжения, и (или) системам централизованного водоснабжения, и (или) системам централизованного газоснабжения, и (или) иным системам централизованного снабжения энергетическими ресурсами.

В соответствии с пунктом 2 Приказа Минэнерго №149 данный Порядок распространяется на отношения, возникающие в связи с заключением договоров с организациями, обязанными в соответствии с требованиями законодательства об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации средств измерения, предназначенных для определения данных о количественном значении произведенных, переданных, потребленных энергетических ресурсов, на основании которых осуществляются расчеты за энергетические ресурсы.

На основании изложенного Комиссия не принимает во внимание ссылку ООО «Малышевское» на Приказ Минэнерго №149, так как данным Приказом регулируются отношения, связанные с заключением договоров с организацией, обязанной в соответствии с требованиями законодательства об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации средств измерения, предназначенных для определения данных о количественном значении произведенных, переданных, потребленных энергетических ресурсов, на основании которых осуществляются расчеты за энергетические ресурсы (к данной организации в силу 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» возможно отнести ООО «Малышевское»). Однако, гражданин заключил договор по установке прибора учета тепловой энергии с иной организацией – ООО «Газмонтажкомплект», деятельность которой не регулируется Приказом Минэнерго №149.

Также, Комиссией установлено, что при допуске узла учета тепловой энергии, согласно пункту 7.1 Правил учета тепловой энергии, потребитель должен предъявить проект на узел учета тепловой энергии, согласованный с энергоснабжающей организацией. ООО «Малышевское», как энергоснабжающая организация, не согласовало повторно предъявленный гражданином Проект узла учета тепловой энергии, в котором предусмотрена надворная постройка (баня), по причине того, что данный проект не соответствует техническим условиям, выданным гражданином для целей отопления кв. №1 жилого дома №3 по ул. Таёжная, с.Малышево. Проект узла учета тепловой энергии для надворной постройки (бани),

которая не входит в технический паспорт указанного жилого дома, по мнению ООО «Малышевское», согласно Постановления №83, должен разрабатываться отдельно на основании новых технических условий.

Как установлено Комиссией, Постановление №83 регулирует отношения между организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, органами местного самоуправления и правообладателями земельных участков, возникающие в процессе определения и предоставления технических условий подключения строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, включая порядок направления запроса, порядок определения и предоставления технических условий, а также критерии определения возможности подключения.

Данное постановление применяется также в случаях, когда в результате строительства (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения либо оборудования по производству ресурсов требуется подключение к технологически связанным сетям инженерно-технического обеспечения.

Также, Постановление №83 регулирует отношения между организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, и лицом, осуществляющим строительство (реконструкцию) объектов капитального строительства, возникающие в процессе подключения таких объектов к сетям инженерно-технического обеспечения, включая порядок подачи и рассмотрения заявления о подключении, выдачи и исполнения условий подключения, а также условия подачи ресурсов.

Таким образом, в результате анализа Постановления №83, Комиссией установлено, что положения данного постановления не регулируют отношения, связанные с допуском в эксплуатацию узла учета тепловой энергии.

Комиссией также установлено, что не согласование проекта на узел учета тепловой энергии может иметь место только лишь в случае несоответствия прибора учета тепловой энергии требованию пункта 5.1.1 Правил учета тепловой энергии, при отсутствии регистрации такого прибора учета в Государственном реестре средств измерений.

Однако, как следует из материалов дела, предусмотренный в Проекте узла учета тепловой энергии теплосчетчик M-Cal Compac (мод. 447) отвечает требованиям Правил учета тепловой энергии, внесен в Государственный реестр средств измерений под №38723-08 и допущен к применению на территории Российской Федерации, что подтверждается данными паспорта на квартирный теплосчетчик M-Cal Compac (мод. 447), с датой поверки прибора учета 10.10.2010.

Доводы ООО «Малышевское» о том, что надворная постройка (баня) должна иметь технический паспорт на здание, который прилагается к Проекту узла учета тепловой энергии на баню, так как тепловые нагрузки на здание бани рассчитываются на основании данных технического паспорта, не принимаются Комиссией во внимание в виду того, что надворная постройка (баня), включена в технический паспорт жилого дома от 19.08.2009, который имеет номер в реестре жилищного фонда 32/23-190-4740 и само наличие данной постройки в вышеуказанном Проекте узла учета тепловой энергии не имеет значения для

допуска узла учета в эксплуатацию. Кроме того, как следует из пояснений гражданина, надворная постройка (баня) используется исключительно для бытовых нужд, при этом пунктом 51 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307, установлено, что Потребитель имеет право получать в необходимых объемах коммунальные услуги надлежащего качества.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссией установлено, что отсутствие в Проекте узла учета тепловой энергии по вышеуказанному адресу надворной постройки (бани) не является основанием для не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии в эксплуатацию, в связи с чем и ссылка ООО «Малышевское» на Постановление № 83 не принимается Комиссией во внимание.

Комиссией рассмотрен довод ООО «Малышевское» о том, что Общество не имело возможности проверить узел учета тепловой энергии гражданина на соответствие требованиям пункта 7.2 Правил Учета тепловой энергии перед допуском в эксплуатацию в связи с отсутствием подрядчика ООО «Газмонтажкомплект», что также явилось одной из причин не допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии.

Указанный довод не принимается Комиссией во внимание, в связи с тем, что из положений Правил учета тепловой энергии следует, что энергоснабжающая организация самостоятельно должна проверить узел учета тепловой энергии на соответствие требованиям Правил учета тепловой энергии. При этом Правила учета тепловой энергии не содержат обязанности потребителя тепловой энергии по обеспечению при допуске узла учета тепловой энергии в эксплуатацию присутствия обладающего специальными знаниями представителя какой-либо иной, помимо энергоснабжающей, организации.

Кроме того, Комиссией не принимается во внимание ссылка ООО «Малышевское», в обосновании не допуска узла учета тепловой энергии гражданина, на нормативные правовые акты, предусматривающие возмещение убытков и предоставление местным бюджетам субвенций из краевого бюджета для возмещения убытков организациям, связанных с применением регулируемых тарифов (цен) на тепловую энергию, поставляемую населению, в связи с тем, что вопросы оплаты потребленной тепловой энергии потребителем не имеют отношения к правоотношениям по допуску узла учета тепловой энергии, регулируемые Правилами учета тепловой энергии.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю пришла к выводу о том, что действия ООО «Малышевское» свидетельствуют об уклонении от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии, расположенного по адресу: с. Малышево, <...> и ущемляют интересы гражданина

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и статей 3 и 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления

доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Также антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В ходе рассмотрения дела №3-1/93 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Малышевское» не были представлены доказательства того, что его действия могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанных действий ООО «Малышевское» также установлено не было.

Вышеперечисленное свидетельствует о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке теплоснабжения (в том числе регистрации приборов учета тепловой энергии) – ООО «Малышевское» - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ООО «Малышевское».

Учитывая изложенное, Комиссией сделан вывод о наличии оснований для выдачи ООО «Малышевское» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА

1. Установить доминирующее положение ООО «Малышевское» на рынке услуг теплоснабжения (в том числе регистрации приборов учета тепловой энергии) в географических границах с. Малышево Хабаровского района Хабаровского края с долей 100 %.

2. Признать действия ООО «Малышевское», выразившиеся в уклонении от допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии по адресу: с. Малышево, <...>, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что привело к ущемлению интересов гражданина

3. Выдать ООО «Малышевское» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.