

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/03-10-11

5 марта 2011 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 18 февраля 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 5 марта 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Долгих О.М. - руководитель Тывинского УФАС России.

Члены комиссии:

Сорвачева В.А. – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Сватиков А.И. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Оюн А.М. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

заявителя – представителя Пограничного управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва ... по доверенности от 14.07.2010г. №31/2620,

ответчика – представителя по доверенности № 3/2 от 24.09.2010г ОАО Кызылская ТЭЦ» – ...,

рассмотрев дело № 04-06-08/03-10-11 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), возбужденное в отношении ОАО «Кызылской ТЭЦ» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Колхозная, 2),

УСТАНОВИЛА:

10 декабря 2010 года в адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба Пограничного управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва (далее - Пограничное Управление ФСБ РФ по РТ) на незаконные действия ОАО «Кызылская ТЭЦ», выразившиеся в отказе проведения проверки готовности узла учета к эксплуатации перед отопительным сезоном 2010-2011г. с составлением повторного акта допуска, так как ОАО «Кызылская ТЭЦ» уже был выдан акт допуска в эксплуатацию узла учета ГВС 01.04.2010г. Данные действия ОАО «Кызылская ТЭЦ» приводят к учету тепловой энергии по тепловой нагрузке, чем ущемляются интересы Управления.

Приказом Тывинского УФАС России №3 от 13.01.2011г. было возбуждено дело №04-06-08/03-10-11 в отношении ОАО «Кызылская ТЭЦ» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно представленному отзыву от 20.01.2011г. ОАО «Кызылская ТЭЦ» обосновывает свои действия тем, что между Пограничным Управлением ФСБ РФ по РТ и ОАО «Кызылская ТЭЦ» возникли разногласия относительно места установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя, что явилось предметом разбирательства в Арбитражном суде Республики Тыва. Соответственно до момента урегулирования данного вопроса ОАО «Кызылская ТЭЦ» не составляет акт допуска узла учета тепловой энергии к эксплуатации Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ.

Кроме того, ОАО «Кызылская ТЭЦ» указывает на то, что выданный акт допуска в эксплуатацию узла учета ГВС 01.04.2010г. Пограничному Управлению ФСБ РФ по РТ является временным, согласно письму начальника Пограничного управления ФСБ РФ по РТ от 30.03.2010г №6/3-3003 до момента установки прибора учета тепловой энергии в тепловой камере №131.

Как установлено в ходе рассмотрения дела Пограничное Управление ФСБ РФ по РТ 13.05.2009г. обратилось в ОАО «Кызылская ТЭЦ» с просьбой выдать технические условия на установку приборов учета тепловой энергии. 20.05.2009г. ОАО «Кызылская ТЭЦ» были выданы технические условия. В соответствии с техническими условиями Пограничное Управление ФСБ РФ по РТ выполнило проект узла учета тепловой энергии и направило в адрес ОАО «Кызылская ТЭЦ» для согласования в порядке, предусмотренном Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936. Ответа от ОАО «Кызылская ТЭЦ» в адрес Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ не поступило. На повторную просьбу о согласовании проекта узла учета тепловой энергии от 13.10.2009г. №6/1/3-172 ОАО «Кызылская ТЭЦ» также ответ не направило.

В последующем ОАО «Кызылская ТЭЦ» выдало акт допуска в эксплуатацию узла учета ГВС от 01.04.2010г.

Перед началом отопительного сезона 2010-2011гг. Пограничное Управление ФСБ РФ по РТ направило в адрес ОАО «Кызылская ТЭЦ» 31.08.2010г. исх.№ 22/1800 письмо с просьбой провести проверку готовности узла учета тепловой энергии к отопительному сезону с составлением повторного акта-допуска. Ответ на данное письмо ОАО «Кызылская ТЭЦ» не направило, на последующие просьбы Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ ответа также не поступило.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Тывинского УФАС России по

рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Согласно выписке из Единого государственного реестра сферой деятельности ОАО «Кызылская ТЭЦ» является передача тепловой энергии. В соответствии со статьями 4 Федерального закона от 17.08.1995г № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественной монополии. В соответствии с вышеизложенным, ОАО «Кызылская ТЭЦ» признается хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии на территории муниципального образования г. Кызыл.

Согласно [статьям 539, 544](#) Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту через присоединенную сеть энергию, а абонент - оплачивать фактически принятое количество энергии.

[Пунктом 1.3](#) Правил учета тепловой энергии предусмотрено, что 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 [Правил](#) учета тепловой энергии.

[Разделом 7](#) Правилами учета тепловой энергии определен порядок допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии потребителя.

Согласно [пункту 7.3](#) Правил учета тепловой энергии в случае выявления несоответствия требованиям настоящих [Правил](#) узел учета в эксплуатацию не допускается и в акте приводится полный перечень выявленных недостатков с указанием пунктов [Правил](#), положения которых нарушены. [Пункт 9.10](#) этих же Правил содержит исчерпывающий перечень случаев, на основании которых узел учета тепловой энергии считается вышедшим из строя.

Учет тепловой энергии и теплоносителя на основе показаний приборов узла учета потребителя осуществляется с момента подписания акта о его приемке в эксплуатацию.

В ходе рассмотрения дела установлено, что актом от 01.04.2010г, утвержденным ОАО «Кызылская ТЭЦ», узел учета потребителя допущен в эксплуатацию в период с 01.04.2010г. до 15.05.2010г., то есть до конца отопительного сезона 2009-2010гг., в котором подтверждается, что прибор учета соответствует требованиям и годен к применению. Кроме того, представитель ОАО «Кызылская ТЭЦ» подтверждает, что расчеты за потребленную тепловую энергию в этот период производились по показаниям прибора учета.

Согласно п.п. 7.1, 7.7 Правил учета тепловой энергии допуск в эксплуатацию узлов учета потребителя осуществляется перед каждым отопительным сезоном представителем энергоснабжающей организации в присутствии представителя

потребителя, о чем составляется соответствующий акт.

Из смысла и содержания указанных норм права следует, что акт допуска узла учета составляется на определенное время, по истечении которого данные узла учета не могут применяться.

Согласно пунктам 7.6, 9.2, 9.4, 9.6 Правил учета тепловой энергии ответственность за эксплуатацию и текущее обслуживание узла учета, обязанность снятия показаний приборов учета и представления их в энергоснабжающую организацию и вызова представителя энергоснабжающей организации для оформления допуска узла учета в эксплуатацию, лежит на потребителе.

П. 7.6. Правил учета тепловой энергии предусматривает, 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.

Перед началом отопительного сезона 2010-2011 гг. Пограничное Управление ФСБ РФ по РТ предприняло действия по вызову представителя энергоснабжающей организации для оформления допуска узла учета.

ОАО «Кызылская ТЭЦ» проверка не проведена, и ответа о причинах не проведения проверки в адрес Пограничного управления ФСБ РФ по РТ не направило. Следовательно, указанный узел учета тепловой энергии не может быть признан допущенным в эксплуатацию, а показания о количестве потребленной тепловой энергии, полученные на его основании, не могли быть использованы для определения количества потребленной Пограничным Управлением ФСБ РФ по РТ тепловой энергии. ОАО «Кызылская ТЭЦ», отказывая в выдаче акта-допуска к эксплуатации прибора учета, фактически препятствует ведению расчетов за полученную тепловую энергию по приборам учета тепловой энергии, определенной Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя и Рекомендациями по организации учета тепловой энергии и теплоносителей на предприятиях.

Доказательств невозможности составления повторного акта допуска в эксплуатацию узлов учета Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ ОАО «Кызылская ТЭЦ» не представила.

Таким образом, ОАО «Кызылская ТЭЦ» своим бездействием ущемляет интересы Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ в части не проведения осмотра узла учета тепловой энергии с выдачей акта о готовности/неготовности узла учета тепловой энергии к отопительному сезону 2010-2011 гг.

В ходе рассмотрения дела ОАО «Кызылская ТЭЦ» представила акт от 13.01.2011 г, согласно которому узел учета тепловой энергии Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ считается вышедшим из строя. Представленный акт не соответствует п.7.3 Правил учета тепловой энергии, исходя из смысла которого в акте приводится полный перечень выявленных недостатков с указанием пунктов Правил, положения которых нарушены. Названные правовые положения энергоснабжающей организацией не выполнены, а именно в акте от 13.01.2011 г обществом не указано, какие из представленных документов для допуска узлов учета тепловой энергии в

эксплуатацию не соответствуют требованиям [Правил](#) и в чем это несоответствие выражается.

При этом, в материалы дела представлены данные компьютерной программы о снятии показаний с приборов учета Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ, указывающие на имеющиеся отклонения в работе узла учета. Комиссия Тывинского УФАС России отклоняет ссылку на указанные данные ОАО «Кызылская ТЭЦ» поскольку посредством этих данных невозможно установить факт превышения допустимой погрешности в работе узла учета.

Комиссия Тывинского УФАС России признает недостаточность данного доказательства для установления факта выхода из строя прибора учета Пограничного Управления ФСБ РФ по РТ, исходя из отсутствия надлежаще оформленного акта допуска в эксплуатацию прибора учета.

Таким образом, учитывая наличие между сторонами подписанного договора, предусматривающего прием в эксплуатацию приборов учета перед каждым отопительным сезоном, Комиссия приходит к выводу о нарушении ОАО «Кызылская ТЭЦ» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части отказа в выдаче акта-допуска в эксплуатацию прибора учета.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/03-10-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Кызылская ТЭЦ» нарушившей часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившейся в ущемлении интересов Пограничного Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва в части бездействия в выдаче акта-допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии у потребителя перед отопительным сезоном.
2. Выдать ОАО «Кызылская ТЭЦ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в части бездействия в выдаче акта-допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии Пограничному Управлению Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Тыва перед отопительным сезоном.
3. Передать материалы дела № 04-06-08/03-10-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии _____

О.М. Долгих

Члены Комиссии

В.А. Сорвачева

А.И. Сватиков

А.М. Оюн

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.