

РЕШЕНИЕ по делу №А-496/10-10

езолютивная часть объявлена 27.05.2011г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

полном объеме решение изготовлено 09.06.2011г.

омиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

.....

присутствии:

от представителя

ассмотрев дело № А-496/10-10 по признакам нарушения ООО "Теплосервис" (450080, Б, г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46) пунктов 5,9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в несогласовании проекта за учета тепловой энергии и в необоснованном уклонении от заключении договора теплоснабжения с ТСЖ "Клокс+",

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан 1.09.2010г. поступило обращение Товарищества собственников жилья "Клокс+" 450039, РБ, г. Уфа, ул. Мушниковая, 13/2), на действия со стороны ООО "Теплосервис" 450088, г. Уфа, ул. Бул. Ибрагимова, 46), а именно: не допуска к эксплуатации прибора учета.

СЖ "Клокс" является исполнителем коммунальных услуг (холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление) предоставляемых гражданам проживающих в жилом доме по адресу г. Уфа, ул. Бул. Ибрагимова, 46.

Для оказания коммунальных услуг гражданам ТСЖ "Клокс+" покупает коммунальный ресурс у ресурсоснабжающих организаций. Так ТСЖ "Клокс+" покупает тепловую энергию для отопления и горячего водоснабжения у ООО "Теплосервис", чьи ЦТП и котельные присоединены к указанному жилому дому и которое покупает тепловую энергию у ООО "Баштеплосбыт" с учетом потребления ТСЖ "Клокс+".

В целях учета потребления коммунального ресурса и экономии денежных средств по оплате коммунальных услуг, собственники квартир приняли 06 июня 2009 года решение становить в жилом доме по ул. Бул. Ибрагимова, 46 коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии.

о исполнения решения собственников жилья ТСЖ "Клокс+" приобрело на средства жильцов теплосчетчик типа "ТСК-7" и установило его в тепловом узле жилого дома № 46 по ул. Бул. Ибрагимова в 2009 году согласно проекту, выполненному ООО "ТЭКОМ" (юридический адрес: г. Уфа, Пр. Октября, 4).

В соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Министерством топлива и энергетики РФ от 12.09.1995г. ТСЖ "Клокс+" неоднократно письменно обращалось с просьбой ООО "Теплосервис" согласовать проект узла учета тепловой энергии и допустить прибор учета (письма: №№100, 107, 111, 115, 116, 118, 121, 125, 126, 131, 138 – 2009г., №№56, 59, 80, 101 – 2010г. копии имеются в материалах дела). Все замечания ООО "Теплосервис" по проекту (№№106, 128, 129, 132, 134, 147, 149- 2009г., №№78, 150,- 2010г. копии писем имеются в материалах дела) ТСЖ "Клокс+" были устранены. Каждый раз, когда вопрос доходит до согласования проекта и допуска прибора учета ООО "Теплосервис" выдумывает новые замечания. Приказание замечаний ООО "Теплосервис" не делает ссылки на конкретные нормативные акты, которые нарушило ТСЖ "Клокс+".

Ответы на указанные письма ТСЖ "Клокс+" не получало, а продолжало искусственно складывать согласование проекта узла учета тепловой энергии в жилом доме №46 по ул. Бульвар Ибрагимова.

Последнее обращение ТСЖ "Клокс+" (№101 от 12.08.2010г.) с просьбой в срок до 01.08.2010 г. согласовать представленный проект ООО "Теплосервис" также оставило без ответа.

Вопрос о допуске прибора учета ООО "Теплосервис" связывает с обязательным погашением задолженности за оказанные услуги и угрозами ограничить подачу горячей воды в случае не погашения задолженности (письмо №134 от 16.11.2009г.). От заключения договора на продажу тепловой энергии ТСЖ "Клокс+", ООО "Теплосервис" склоняется.

ТСЖ "Клокс+" создано в соответствии с Жилищным кодексом РФ, согласно которому ТСЖ обязано, представлять законные интересы собственников помещений в многоквартирном доме, в том числе в отношении с третьими лицами (ст. 138 ЖК РФ)

На общем собрании членов ТСЖ "Клокс+" было принято решение об установке приборов учета тепловой энергии в жилом доме по адресу: г. Уфа, бул. Ибрагимова, №46.

В ходе рассмотрения материала, были запрошены документы и информация от ООО "Теплосервис". В ответ на запросы Управления получена информация, согласно которой следует:

В настоящее время ООО "Теплосервис" оказывает услуги по поддержанию нормативного температурного режима в системе отопления и горячему водоснабжению жилых домов: №№ 42, 46 бульвара Ибрагимова, №№ 145, 145/1 по ул. Юррупы, №№ 120, 122, 124 по ул. Ленина. В том числе жилому дому №46 бульвара Ибрагимова, в котором осуществляет деятельность ТСЖ "Клокс+".

Между ТСЖ "Клокс+" (Заказчик) и ООО "Теплосервис" (Исполнитель) заключен договор оказания услуг №35-08/Т от 01.12.2008г., согласно которому ООО "Теплосервис" приняло на себя обязательство предоставить коммунальные услуги – отопление и подогрев горячей воды по объекту – ж.д. №46 по бул. Ибрагимова, а ТСЖ "Клокс+" обязано их оплачивать.

асчет за оказанные ООО "Теплосервис" услуги по нему производятся согласно действующим ставкам и тарифам на жилищно-коммунальные услуги, установленные администрацией ГО г. Уфы.

равноотношения, сложившиеся между ТСЖ "Клокс+" и ООО "Теплосервис" носят длительный характер. На протяжении времени осуществления деятельности ТСЖ "Клокс+" в доме "46 бул. Ибрагимова г. Уфы, ООО "Теплосервис" оказывает коммунальные услуги, а ТСЖ "Клокс+" их принимает – в квартирах дома имеется горячее водоснабжение, а в отопительный сезон имеется отопление.

ТСЖ "Клокс+" самовольно установило узел учета тепловой энергии с грубым нарушением нормативных требований, без проекта, без получения необходимого согласования от ООО "Теплосервис".

Опросный лист для исправления ошибок неоднократно был возвращен ТСЖ "Клокс+" письмами ООО "Теплосервис" исх. №№ 129 от 28.10.2009г., 132 от 05.11.2009г., 134 от 06.11.2009г., 147 от 07.12.2009г., 78 от 14.04.2010г.)

Письмом №138 от 11.12.2009г. ТСЖ "Клокс+" повторно направило в адрес ООО "Теплосервис" те же самые опросные листы, направленные ранее, с теми же самыми ошибками. Никаких действий по устранению замечаний ТСЖ "Клокс+" не осуществило.

Письмом №78 от 14.04.2010г. ООО "Теплосервис" сообщило, что нет подтверждений того, что замечаний, указанные в письме №147 от 07.12.2009г., ТСЖ "Клокс+" устранило. Поэтому на предложение ТСЖ "Клокс+" подписать документы, содержащие исправленные ошибки, ООО "Теплосервис" ответило отказом.

Проект узла учета направлен в ООО "Теплосервис" 17.05.2010г.

Письмом №150 от 15.07.2010г. ООО "Теплосервис" указало на наличие в данном проекте 1 ошибки. Просило внести изменения в представленный проект.

Однако вместо устранения указанных ошибок, ТСЖ "Клокс+" направило в адрес ООО "Теплосервис" копию нового проекта. На что, ООО "Теплосервис" указало в письме исх. №175 от 01.09.2010г., что такая редакция проекта подлежит отклонению от согласования и в связи с чем возвращается ТСЖ "Клокс+".

До сих пор проект, направленный 17.05.2010г. со стороны ТСЖ "Клокс+" не приведен в соответствие, замечания и ошибки, указанные письмом №150 от 15.07.2010г. не устранены.

В целях всестороннего и полного исследования обстоятельств дела, необходимостью запроса дополнительной информации и привлечения лиц, располагающими сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах а также в связи с поступлением ходатайства от ООО "Теплосервис" об отложении дела, Комиссия УФАС по РБ пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела.

5.02.2011 года на рассмотрении комиссии Башкортостанского УФАС по РБ, ТСЖ "Клокс+" передало на согласование исправленный (к замечаниям к проекту 12.07.09) проект узла учета тепловой №12.07.09, ТС, АТС энергии в адрес ООО "Теплосервис".

Согласно представленной дополнительной информации ООО "Теплосервис" №27/1 от 3.03.2011г. следует, что вопрос о понуждении ООО "Теплосервис" заключить с ТСЖ "Клокс+" договор энергоснабжения является предметом рассмотрения Арбитражного

уда Республики Башкортостан. Согласно письма Государственного комитета Республики Башкортостан исх441-04 от 18.02.2011г., материалы ООО "Теплосервис" по становлению тарифа на услуги по передаче тепловой энергии на 2011 год озвращены, в связи с тем, что отсутствует копия заключенного договора на оказания слуг.

Между тем, письмом исх №11 от 28.01.2011г. ООО "Теплосервис" обратилось в адрес ООО "Баштеплосбыт" о заключении договора на оказании услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя, с направлением в адрес ООО "Баштеплосбыт" договора.

ООО "Баштеплосбыт" письмом исх. №229/23-204 от 17.02.2011г. указало, что с 1.01.2011г. основания выступать в отношениях с третьими лицами в качестве теплоснабжающей организации отсутствуют.

3.03.2011г. письмом исх.№27 ООО "Теплосервис" направило в адрес ООО "БашРТС" предложение заключить договор на оказания услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя.

Деятельность юридических лиц в области энергетики подлежит государственному регулированию – путем установления соответствующих тарифов. Для ООО "Теплосервис" на данный вид деятельности соответствующим государственным органом не установлен.

По установления для ООО "Теплосервис" государством, ООО "Теплосервис" не может осуществлять функции энергоснабжающей организацией и не имеет права продавать тепловую энергию третьим лицам.

При этом, с установлением государством тарифа на передачу тепловой энергии, статус ООО "Теплосервис" не изменится. Являясь исполнителем коммунальных услуг, огласования проекта ввода узла учета в эксплуатацию не является обязательным для ООО "Теплосервис".

В связи с чем, ТСЖ "Клокс+" необходимо в установленном порядке согласовать проект ввода теплосчетчика с энергоснабжающей организацией, которой с 01.01.2011г. является ООО "БашРТС".

В связи с изложенным, ООО "Теплосервис" возвращает ТСЖ "Клокс+" проект узла учета тепловой энергии и теплоносителя №12.07.09, ТС, АТС.

Для объективного и всестороннего рассмотрения дела, необходимостью направления запроса в Государственный комитет Республики Башкортостан по тарифам для выяснения вопроса по установлению тарифа по передаче электрической энергии для ООО "Теплосервис" и дачи заключения по вопросам сложившимися между ООО "Теплосервис" и ТСЖ "Клокс+", Комиссия УФАС по РБ пришла к выводу о необходимости приостановить рассмотрения дела.

Исходя из представленной информации (вх.№4248 от 15.04.2011г.) Государственного комитета Республики Башкортостан по тарифам следует, что ООО "Теплосервис" обратилось в Госкомитет РБ по тарифам с заявлением об установлении тарифа на услуги по передаче тепловой энергии на 2011г. от 09.02.2011г.

Госкомитет РБ по тарифам отказал ООО "Теплосервис" в открытии дела по становлению тарифа, в связи с не подтверждением объемов передаваемой тепловой энергии и письмом от 18.02.2011г. №441-04 представленные материалы возвращены

аявителю.

Согласно статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ "О теплоснабжении" теплоснабжающая организация – организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

В соответствии со статьями 4 и 11 Федерального закона от 17.08.1995г. №147-ФЗ "О естественных монополиях" статус теплоснабжающей организации определяется Федеральной службой по тарифам, путем внесения хозяйствующего субъекта в реестр субъектов естественных монополий.

В связи с получением информации из Государственного комитета Республики Башкортостан по тарифам, Комиссия УФАС по РБ пришла к выводу о необходимости возобновить рассмотрение дела.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав показания свидетелей, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Между ОАО «Башкирэнерго» (энергоснабжающая организация) и ООО «Теплосервис» (потребитель) заключен договор энергоснабжения от 01.10.2007 № 04184, по условиям которого энергоснабжающая организация поставляет, а потребитель приобретает тепловую энергию для целей оказания коммунальных услуг по отоплению и подогреву воды в жилых домах.

ООО «Теплосервис» через теплообменное оборудование ЦТП и внутриканальные тепловые сети, осуществляет распределение (транспортировку), полученной от ОАО «Башкирэнерго», тепловой энергии потребителям – для отопления многоквартирных жилых домов и офисных помещений по адресам: ул. Ленина - №№120, 122 и 124, ул. Юрупа - №№145 и 145/1, бул.Ибрагимова - №46 и ул. Краснодонская – №21/23.

Между обществами «Башкирэнерго», «Баштеплосбыт» и «Теплосервис» 27.02.2009 подписано изменение к договору, по условиям которого энергоснабжающей организацией с 01.03.2009 является общество «Баштеплосбыт», действующее на основании агентского договора от 23.12.2008 № 107/1542, получателем денежных средств по договору энергоснабжения является ОАО «Башкирэнерго».

Между ТСЖ «Клокс+» (заказчик) и ООО «Теплосервис» (исполнитель) заключен договор оказания услуг от 01.12.2008 № 35-08/Т, согласно которому исполнитель обязался оказывать коммунальные услуги - отопление и подогрев горячей воды в отношении жилого дома, расположенного по адресу: г. Уфа, бул. Ибрагимова, № 46. Срок действия договора установлен с 01.12.2008 по 01.09.2009 без последующей пролонгации (п. 8.1 договора).

Между ООО «Риск» (арендодатель) и ООО «Теплосервис» (арендатор) заключен договор аренды №21-09/Р от 21 декабря 2009 года, согласно которому Арендодатель передает, а Арендатор принимает в аренду (временное владение и пользование)

комплекс внутриквартальных тепловых сетей, сооружение и теплотехническое буродование ЦТП квартала 125-131 Советского района ГО г. Уфа. Арендуемые инженерные сети принадлежат Арендодателю на праве собственности. Арендуемые инженерные сети предоставляются Арендатору для предоставления коммунальных услуг по отоплению и подогреву горячей воды в жилых домах и административных зданиях, расположенные на территории квартала 125-131 Советского района ГО г.Уфа: жилой дом по адресу: г. Уфа, ул.б.Ибрагимова, 46; жилой дом по адресу: г. Уфа, л.б.Ибрагимова, 42; жилой дом по адресу: г. Уфа, ул.Цюрупы, 145; жилой дом по адресу: г. Уфа, ул.Цюрупы, 145/1; жилой дом по адресу: г. Уфа, ул.Краснодонская, 1/23; жилой дом по адресу: г. Уфа, ул. Ленина, 120; жилой дом по адресу: г. Уфа, ул. Ленина, 122; административное здание по адресу: г. Уфа, ул. Ленина, 124.

Согласно п. 11 ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

Общество «Теплосервис» приобретает тепловую энергию с 27.02.2009 у общества «Баштеплосбыт», действующего в качестве энергоснабжающей организации по агентскому договору, заключенному с обществом «Башкирэнерго»; в предшествующий период ответчик приобретал тепловую энергию непосредственно у общества «Башкирэнерго» по договору энергоснабжения от 01.10.2007 № 404184.

Согласно схеме границ балансового разграничения (приложение к договору от 1.10.2007 № 404184) ТСЖ "Клокс+" потребляет тепловую энергию, поставляемую в жилой дом от теплового пункта, находящегося на балансе общества «Теплосервис».

В отопительный сезон 2009 - 2010 обществом «Теплосервис» подана заявка на теплоснабжение объектов, в том числе жилого дома, расположенного по адресу: г. Уфа, бул. Ибрагимова, № 46.

Из материалов дела видно, что ООО "Теплосервис" оказывает услуги, связанные с отоплением и подогревом горячей воды в отношении потребителя ТСЖ "Клокс+" и является единственной энергоснабжающей организацией. Иного способа получения услуг по теплоснабжению у ТСЖ "Клокс+" не имеется.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона №147-ФЗ от 07.08.1995г. «О естественных монополиях» (далее также – Закон №147) услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Сходя из норм статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок

другим хозяйствующим субъектам. Положение хозяйствующего субъекта признается доминирующим, если его доля на рынке определенного товара составляет более 35%.

Упомянув понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Поскольку ООО "Теплосервис" согласно договору аренды №21-09/Р от 21 декабря 2009 года владеет и пользуется инженерными сетями (комплекс внутриквартальных тепловых сетей, сооружение и теплотехническое оборудование ЦТП квартала 125-131 Советского района ГО г. Уфа), то естественно ООО "Теплосервис" определяется доминирующим по отношению к ТСЖ "Клокс+", исходя из требований Федерального закона от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях" и ст.5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", то есть ООО "Теплосервис" оказывает услуги, которые отнесены к естественным монополиям.

Таким образом, ООО "Теплосервис" является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Также следует отметить, что решением Арбитражного суда Республики Башкортостан от 06.07.2010г. и постановлением Федерального Арбитражного суда Уральского округа №Ф09-11123/10-С5 от 19 января 2011г. по делу №А07-357/2010 сделаны выводы о том, что ООО "Теплосервис" по отношению к ТСЖ "Клокс+" является энергоснабжающей организацией.

Письмом от 25.08.2009 № 90 товарищество обратилось с просьбой заключить договор теплоснабжения жилого дома №46 по бул. Ибрагимова г. Уфы с 01.09.2009.

В письмах от 08.10.2009 № 100, от 13.10.2009 № 102 товарищество повторно обратилось к обществу «Теплосервис» с просьбой о заключении договора теплоснабжения многоквартирного жилого дома, расположенного по вышеуказанному адресу.

ТСЖ "Клокс+" направило ответчику проект договора энергоснабжения от 01.09.2009 №6, о условиях которого общество «Теплосервис» (энергоснабжающая организация) отпускает товариществу (абонент) тепловую энергию с теплоносителем «сетевая вода», а абонент своевременно оплачивает тепловую энергию в порядке и сроки, предусмотренные договором. По данному договору отпуск тепловой энергии должен производиться, в том числе на жилой дом по адресу г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46. Количество отпущенной тепловой энергии определяется по прибору учета, установленному в коммерческую эксплуатацию и установленному в центральном тепловом пункте общества «Теплосервис».

На заседаниях комиссии ТСЖ "Клокс+" ходатайствует о понуждении заключения договора энергоснабжения с ООО "Теплосервис".

Однако, общество "Теплосервис" указывает на невозможность заключения договора энергоснабжения между ним и товариществом, поскольку общество «Теплосервис» не является энергоснабжающей организацией по отношению к ТСЖ "Клокс+", не утвержден тариф на услуги по теплоснабжению для ответчика уполномоченным на то

государственным органом.

на основании п. 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 07 (далее - Правила № 307), исполнителем коммунальных услуг является юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и отвечающие за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги. Исполнителем может быть, в том числе, товарищество собственников жилья.

в силу подп. «в», «г» п. 49 Правил № 307 исполнитель коммунальных услуг обязан заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры или самостоятельно производить коммунальные ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг потребителям, обслуживать внутридомовые инженерные системы, с использованием которых предоставляются коммунальные услуги потребителю, как самостоятельно, так и с привлечением других лиц на основании возмездного договора.

в соответствии с системным толкованием вышеуказанных норм следует неразрывность правовых статусов управляющей организации и исполнителя коммунальных услуг, невозможность осуществления управляющей организацией только части функций по управлению многоквартирным домом. Получение хозяйствующим субъектом в установленном законом порядке статуса управляющей организации влечет за собой возникновение у нее статуса исполнителя коммунальных услуг с одновременным осуществлением функций по подаче в жилое помещение коммунальных ресурсов и обслуживанию внутридомовых инженерных систем.

таким образом, товарищество как организация, управляющая многоквартирным домом, является исполнителем коммунальных услуг для граждан, проживающих в данном доме, и потребителем оказываемых услуг в отношениях с энергоснабжающей организацией - обществом «Теплосервис».

в соответствии со ст. 541 Гражданского кодекса Российской Федерации, энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и соблюдением режима подачи, согласованного сторонами.

согласно п. 3 ст. 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

также Комиссией Башкортостанского УФАС установлено, что ООО "Теплосервис" необоснованно отказывает в согласовании проекта узла учета тепловой энергии

№12.07.09 ТС, АТС, выполненный ООО "ТЭКОМ" (лицензия Д367008 от 02 сентября 2008г. а проектирование зданий и сооружений 1 и 2 уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом).

а комиссиях при рассмотрении данного дела было выяснено, что ТСЖ "Клокс+" странило все замечания к проекту №12.07.09 ТС, АТС "Жилой дом ТСЖ "Клокс+" г. Уфа, ул. Ибрагимова, д.46 "Узел учета тепла и теплоносителя" (письмо №14 от 24.02.2011г.), которые были выявлены ООО "Теплосервис" при рассмотрении данного проекта тисьмо №150 от 15.07.2010г.).

исьмами №242-3576 от 25.08.09 и №242-3654 от 31.08.09г. "БашРТС-Уфа" – филиал ООО "БашРТС" сообщило ТСЖ "Клокс+" о том, что рассмотрев проект №12.07.09 ТС, АТС на становку теплосчетчика типа "ТСК-7" в тепловом узле жилого дома ТСЖ "Клокс+" по адресу: г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46, данный проект был согласован и не возражает против его применения.

днако, ООО "Теплосервис" указывает, что общество «Теплосервис» не является нергоснабжающей организацией по отношению к ТСЖ "Клокс+" и согласование роекта ввода узла учета в эксплуатацию не является обязательным для ООО "Теплосервис".

соответствии с п. 2 ст. 162 Жилищного кодекса РФ управляющая организация по аданию собственников помещений в многоквартирном доме на основании договора правления многоквартирным домом в течение согласованного срока за плату бязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги обственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме ицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления иноквартирным домом деятельность.

материалах дела имеется протокол проведения общего собрания владельцев вартир путем опроса дома №46 по бул. Ибрагимова от 11 января 2007 года, согласно оторому следует, что ТСЖ "Клокс+" является управляющей организацией по тошению к многоквартирному дому №46 по бул.Ибрагимова.

целях учета потребления коммунального ресурса и экономии денежных средств по плате коммунальных услуг, собственники квартир приняли 06 июня 2009 года решение становить в жилом доме по ул. Бул. Ибрагимова, 46 коллективный (общедомовой) рибор учета тепловой энергии.

опрос о допуске прибора учета ООО "Теплосервис" связывает с обязательным огашением задолженности за оказанные услуги и угрозами ограничить подачу зрячей воды в случае не погашения задолженности (письмо №134 от 16.11.2009г.).

а основании вышеизложенного следует, что ООО "Теплосервис" злоупотребляет воим доминирующим положением в многоквартирном доме по адресу г. Уфа, Бул. брагимова, 46, при котором ущемляются права и интересы собственников омещений в этом доме.

сходя из норм статьи 10 Гражданского кодекса РФ, установлены пределы сущствления гражданских прав - не допускается использование гражданских прав целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим оложением на рынке.

результате со стороны ООО "Теплосервис" происходит ущемление прав и интересов собственников помещений в многоквартирном доме адресу: г. Уфа, Бул. Ибрагимова, 6, в части не допуска узла учета тепловой энергии.

соответствии с Постановлением Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 "О некоторых вопросах, возникающих, в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из истинного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона 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. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Также из п.4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", следует, что Антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 ст.10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребления доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского Кодекса РФ, части 1 статьи 10, Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены указанные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, а именно: экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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;

на основании ст. 39 Закона о защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает

редписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

пункте 5 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда указано, что антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением (в том числе, неверное применение регулируемых цен тарифов)), принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

Следует отметить, что злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта и (или) интересы других лиц.

на основании изложенного, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, чч. 1 - 4 ст.41, ч.1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. ООО "Теплосервис" (450080, РБ, г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46) нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в несогласовании проекта узла учета тепловой энергии и в необоснованном уклонении от заключения договора теплоснабжения с ТСЖ "Клокс+"

2. Выдать ООО "Теплосервис" (450080, РБ, г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46) предписание о заключении договора.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № А-496/10-10 о нарушении антимонопольного законодательства

"09" июня 2011 г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении ООО "Теплосервис" антимонопольного законодательства в составе:

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании решения от 09 июня 2011 г. по делу № А-496/10-10 о нарушении ООО "Теплосервис" (450080, РБ, г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО "Теплосервис" (450080, РБ, г. Уфа, бул. Ибрагимова, 46) в срок **до "01" августа 2011 г.** прекратить нарушения антимонопольного законодательства, путем заключения договора энергоснабжения с ТСЖ "Клокс+", согласования проекта узла учета тепловой энергии №12.07.09 ТС, АТС и допуска к эксплуатации теплосчетчик типа "ТСК-7" (Жилой дом ТСЖ "Клокс+" г. Уфа, бул. Ибрагимова, д.46 "Узел учета тепла и теплоносителя").

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.