

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления - <.....>;

Членов Комиссии:

<.....> - начальника отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<.....> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<.....> - специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<.....> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

с участием представителей заявителя: <.....> (паспорт <...> <.....> (доверенность от 18.07.2016), <.....> (доверенность от 18.07.2016);

с участием представителей ответчиков:

- от ООО «Ленинский коммунальный сервис-4»: <.....> (доверенность от 19.07.2016);

- от ЗАО «Южно-Уральская энергосбытовая компания»: <.....> (доверенность № 10 от 01.04.2016);

с участием представителей лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах:

- от Государственной жилищной инспекции по Оренбургской области: <.....> (доверенность от 11.02.2016 № 38/03-1627),

- от Администрации г.Орска: <.....> (доверенность от 19.11.2015 № 54),

в отсутствие представителей прокуратуры Оренбургской области, надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии,

рассмотрев дело № 05-10-03/2016 по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Южно-Уральская энергосбытовая компания» (ИНН 5607019241, ОГРН 1055607053556, юридический адрес: 462420, Оренбургская область, г. Орск, пр-кт Ленина, 15) (далее - ЗАО «ЮУЭСК») и Обществом с ограниченной ответственностью «Ленинский коммунальный сервис-4» (ИНН 5614041865, ОГРНИП 1085658000042, юридический адрес: 462411, Оренбургская область, г. Орск, ул. Станиславского, 40 А) (далее – ООО «ЛКС-4»), части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации соглашения между указанными лицами, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

26.02.2016 в Оренбургское УФАС России от гр. <.....> поступило заявление с жалобой на действия ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4», выразившиеся в требовании оплаты платежей за жилищно-коммунальные услуги на свой расчетный счет, не имея договоров с собственниками многоквартирных домов, что по мнению заявителя, нарушает ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Кроме того, 11.05.2016 в Оренбургское УФАС России от гр. <.....> поступили дополнительные документы и коллективное обращение от собственников многоквартирных домов г. Орска Оренбургской области.

Согласно части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В ходе анализа представленных документов в действиях ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4» были усмотрены признаки нарушения ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 99 от 25.05.2016 возбуждено дело № 05-10-03/2016.

Определением Оренбургского УФАС России от 25.05.2016 № 6505 рассмотрение дела № 05-10-03/2016 назначено на 18.07.2016. В связи с необходимостью представления сторонами дополнительных документов и привлечения заинтересованных лиц по делу рассмотрение данного дела определением Оренбургского УФАС России от 21.07.2016 № 9834 было отложено на 23.08.2016.

Определением Оренбургского УФАС России от 26.08.2016 № 12043 срок рассмотрения указанного дела продлен до 25.02.2017, рассмотрение дела назначено на 28.09.2016.

В ходе рассмотрения дела представители заявителя поддержали заявленные требования и озвучили доводы, изложенные в заявлении от 26.02.2016 и дополнительных пояснениях. Из указанных пояснений следует, что *«операции, разрешенные к осуществлению банками, строго регламентированы и определены в ст. 5 Закона о банковской деятельности, среди которых отсутствует прием наличных денежных средств в оплату в безналичном порядке товаров, работ и услуг их поставщикам».*

С целью осуществления таких безналичных операций был специально принят Федеральный закон от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» под контролем их деятельности государственной службой по Финансовому мониторингу и контролю.

С целью такого контроля поставщикам товаров, работ и услуг, и платежным агентам,

и субагентам, разрешено осуществлять взаиморасчеты только с использованием специальных банковских счетов контроль операций, по которым, осуществляется службой по Финансовому мониторингу и контролю и не позволено применение для их расчетов расчетные счета, не являющиеся специальными банковскими счетами, о чем однозначно изложено в Федеральном законе от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами».

Средства, поступающие на специальный банковский счет платежного агента или субагента, не являются собственностью платежного агента, а являются собственностью поставщика товара, работ, услуг и подлежат перечислению на специальный банковский счет такого поставщика.

Средства, поступающие на специальный банковский счет платежного агента или субагента, не подлежат к взысканию кем либо, в том числе государством, по обращению взыскания по обязательствам и судебным решениям, на юридическое лице которым является платежный агент или субагент, т.к. не являются его собственным имуществом.

Деятельность платежного агента строго ограничена получением вносимых, абсолютно на основе личного волеизъявления плательщика, а не требования или тем более принуждения взысканием платежным агентом, как противоправно установлено договором № 73/09 от 01.09.2009г. между ООО «ЛКС - 4» и ЗАО «ЮУЭСК», только наличных денежных средств в кассу платежного агента в счет погашения обязательств перед поставщиком товаров, работ или услуг, тем более при отсутствии обязательств перед платежным агентом, тем более при незаказанности у него каких либо услуг. Т.е. у платежного агента отсутствует право требования, а тем более взыскания каких-либо платежей с физических лиц не имеющих с ним правоотношений и обязательств, как это подтверждается положением ч. 3 ст. 308 ГК РФ.

Вместе с тем вовсе ущемляющими права собственников, являются условия договора № 73/09 от 2009 г. между ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4» наделения правом оставления на своем счету до 40 % от взысканной суммы с должников и договора № 12/10 2010 г. между ЗАО «ЮУЭСК» и «Орск-Водоканал», который также дает право ЗАО ЮУЭСК оставлять у себя до 30 % взысканной суммы, без установления этого условия и размера оплаты на ОСС (общем собрании собственников) МКД, предназначенной собственниками на благоустройство содержание и ремонт МКД. Также этими договорами монопольно установлены себе права, которыми собственники их не наделяли, как и не наделяли собственники, решением принятым на ОСС МКД, устанавливая себе и своим субагентам от 2,39% до 3,69%. Остается также неизвестным для собственников и размер оплаты услуг ЗАО «ЮУЭСК» по договорам с ПАО «Т Плюс».

Заключение ООО «ЛКС - 4» с ЗАО «ЮУЭСК» договоров 32/08 от 01.02.2008г., № 73/09 от 01.09.2009г. и № 12/10 от 01.03.2010г. между ООО «Водоканал города Орска» и ЗАО «ЮУЭСК» в данном случае не может рассматриваться как реализация управляющей организацией права по привлечению платежных агентов для осуществления расчетов с собственниками помещений, предусмотренного частью

15 статьи 155 ЖК РФ, а должно рассматриваться как нарушение п. 1, 2 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ст. 12) о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав)» при не принятом на ОСС МКД такого решения, не оформлении передачи имущества в доверительное управление, согласно ч. 4 ст. 209 ГК РФ, отсутствию регистрации в Росреестре согласно обязанности установленной требованиями закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Таким образом, заключив договор ООО «ЛКС - 4» и ЗАО «ЮУЭСК» договорились внести изменения в условия действующих договоров управления многоквартирными домами, заключённых между ООО «ЛКС - 4» и его абонентами (потребителями жилищно-коммунальных услуг), о порядке внесения размера платы за жилищно-коммунальные услуги. Рассматриваемым соглашением между ООО «ЛКС - 4» и ЗАО «ЮУЭСК» проигнорирована воля потребителя (собственников помещений многоквартирных домов), в частности, порядок внесения размера платы за жилищно-коммунальные услуги был определён без участия собственников помещений многоквартирных домов.

В результате таких действий собственникам помещений многоквартирных домов искусственно были созданы обязательства перед ЗАО «ЮУЭСК», которое не является ни исполнителем коммунальных услуг, ни ресурсоснабжающей организацией, и которое самостоятельно производило расчёты за исполнителя коммунальных услуг, требовало зачисления денежных средств за жилищно-коммунальные услуги на свои расчётные счета, в том числе и в судебном порядке, и никак не отвечало перед собственниками помещений многоквартирных домов за правильность осуществлённых расчётов и производимого начисления размера платы за жилищно-коммунальные услуги.

Действия ООО «ЛКС - 4» и ЗАО «ЮУЭСК», выразившиеся в навязывании собственникам помещений МКД, управление которыми осуществляет ООО «ЛКС - 4», требований о перечислении денежных средств за жилищные и коммунальные услуги на расчетный счет ЗАО «ЮУЭСК», содержат признаки нарушения пункта 1 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Плата за услуги по приему платежей, оказываемые ЗАО «ЮУЭСК», не должна зависеть от стоимости оплаченных жильцами жилищно-коммунальных услуг, а должна быть рассчитана исходя из затрат ЗАО «ЮУЭСК».

Документы, подтверждающие согласие собственников многоквартирных домов на оплату услуг ЗАО «ЮУЭСК» в размере и в порядке, определенном условиями названных договоров, ООО «ЛКС - 4» не представлены.

Исходя из положений действующего жилищного законодательства вопросы установления и порядка оплаты за содержание и ремонт жилых домов, в том числе платежи за управление многоквартирным домом, подлежат регулированию в договорном порядке с собственниками жилых помещений, установленном с каждым

собственником отдельным договором, как это императивно обусловлено частью 1 статьи 162 ЖК РФ, и с учетом решения общего собрания собственников, согласно требованиям ЖК РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 156 ЖК РФ размер платы за содержание и ремонт жилого помещения в многоквартирном доме определяется на общем собрании собственников помещений в таком доме, с учетом предложений управляющей организации и устанавливается на срок не менее чем один год.

Эти вопросы не обсуждались и не принимались решениями собраний собственников в нарушение статьи 156 ЖК РФ. Ответчики необоснованно требуют перечисления платы за ЖКУ лицу, не являющемуся стороной договора управления многоквартирным домом.

Реализуя рассматриваемое соглашение, которое приводит (может привести) к экономически, технологически и иным образом необоснованному установлению различных цен на один и тот же товар - услугу по приему, переводу платежей физических лиц, ответчики нарушили требования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Наличие сговора по недопущению на товарный рынок других участников подтверждается практически синхронным отказом обоих ответчиков в удовлетворении законных требований ТСН «НД» и в установлении с ним взаимоотношений, сославшись на отсутствие указания одного ответчика другому о допуске собственников к управлению своим собственным имуществом, при наличии на это первоочередного и определяющего права собственников».

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика ЗАО «ЮУЭСК» нарушение не признал и озвучил доводы, изложенные в пояснениях, приобщенных к материалам дела, а именно: «Договоры с ООО «Ленинский коммунальный сервис - 4», на основании которых ЗАО «ЮУЭСК» в период с 2013 по 2015 г. осуществляло деятельность по приему платежей от физических лиц и ведению операций по расчетам за оказываемые услуги:

- договор № 32/08 от 01.02.2008 г., предметом которого является оказание услуг по начислению платы за жилищные и коммунальные услуги, начислению пени за несвоевременное или неполное внесение платы за жилищно - коммунальные услуги, распечатке и доставке счет-квитанций нанимателям, собственникам жилых и нежилых помещений, находящихся в фонде, который обслуживает Заказчик, обработке всех видов платежей, перечислению денежных средств Заказчику;

- договор комиссии № 33/08 от 01.02.2008 г., предметом которого является заключение договора на оказание услуг с третьими лицами, осуществляющими сбор и обработку платежей с населения за жилищные и коммунальные услуги.

ЗАО «ЮУЭСК» заключены договора возмездного оказания услуг по расчету размера платежей за жилое помещение и коммунальные услуги, по сбору и обработке платежей с предприятиями жилищно-коммунального комплекса г.Орска.

В соответствии с данными договорами предприятия жилищно-коммунального комплекса являются заказчиками, а ЗАО «ЮУЭСК» - исполнителем. ЗАО «ЮУЭСК» заключило договоры с ФГУП «Почта России», ООО «КРКЦ» в которых указано, что ЗАО «ЮУЭСК» поручает, а данные организации принимают на себя обязанности по приему платежей от населения за жилищно-коммунальные услуги во всех отделениях почтовой связи и пунктах приема платежей.

Правовые отношения, возникающие в рамках вышеуказанных договоров регулирует федеральный закон № 103-ФЗ от 03.06.2009 «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами».

В апреле 2006 г. в целях оптимизации работы по сбору денежных средств за жилищно-коммунальные услуги с населения г. Орска, а также создания единой информационной базы по расчетам за жилищно-коммунальные услуги функции МУП «Расчетный центр» переданы в ЗАО «ЮУЭСК» на основании распоряжения Администрации города Орска № 1497-р от 26.04.2006. В феврале 2007 года ЗАО «ЮУЭСК» зарегистрировало базу данных и было получено Свидетельство об официальной регистрации базы №2007620080 «Коммунальные расчеты и платежи». В связи со значительным ростом дебиторской задолженности населения за коммунальные услуги и отсутствием эффективной работы предприятий отрасли по взысканию задолженности на совещании в УЖКХ Администрации г. Орска рекомендовано рассмотреть вопрос по заключению договоров на оказание услуг с ЗАО «ЮУЭСК» с целью повышения эффективности, а также проведения мероприятий по взысканию задолженности с населения в едином формате. Ввиду указанных положений ООО «ЛКС-4» обратилось в адрес ЗАО «ЮУЭСК» с предложением по заключению договора, предметом которого является совершение действий по взысканию задолженности физических лиц-должников за предоставленные услуги. Данное обстоятельство является основанием заключения договора № 73/09 от 01.09.2009 г.

Для осуществления расчетов по оплате за жилищно-коммунальные услуги (полученной от потребителей наличными денежными средствами) агентами, ЗАО «ЮУЭСК» и поставщиками жилищно-коммунальных услуг ЗАО использует специальный счет: 40821810129270000001, открытый в филиале «Нижегородский» АО «Альфа-Банк».

Для приема платежей от потребителей в безналичном порядке ЗАО «ЮУЭСК» использует следующие банковские счета: Расчетный счет 40702810229270000389 филиал «Нижегородский» АО «Альфа-Банк», Расчетный счет 40702810146000018975 Оренбургского отделения №8623 ПАО «Сбербанк России».

Федеральный закон от 3 июня 2009 года № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» регулирует отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежей агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств физического лица перед поставщиком, но в соответствии с частью 2 статьи 1 Закона № 103-ФЗ его положения не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов, осуществляемых в безналичном порядке (пункт 4) и в соответствии с законодательством о банках и

банковской деятельности (пункт 5).

Исходя из вышеизложенного, ЗАО «ЮУЭСК» не нарушает требования Закона № 103-ФЗ, так как при расчетах по платежам за жилищно-коммунальные услуги использует расчетный счет - при оплате, осуществляемой в безналичном порядке, а при оплате услуг потребителями наличными денежными средствами - специальный счет.

В платежном документе указан расчетный счет для осуществления оплаты в безналичном порядке, т.к. информация о реквизитах специального банковского счета не имеет для потребителя никакого практического значения, поскольку не позволяет потребителю использовать ее для целей внесения платы за жилое помещение и (или) коммунальные услуги по полученному им платежному документу, что не только противоречит целям выставления платежного документа потребителю, но и вводит потребителя в заблуждение, поскольку получив платежный документ и имея намерение его оплатить удобным для себя способом, такой потребитель не сможет этого сделать, т.к. информация о специальном банковском счете не позволяет потребителю ни внести плату наличными или в безналичном порядке на указанный счет.

С признаками нарушения в действиях ЗАО «ЮУЭСК» в части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выраженные в заключении соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий в доступе на товарный рынок по начислению и приему, переводу платежей физических лиц и ограничению конкуренции на таком рынке, а так же созданию необоснованного требования о передаче финансовых средств со стороны ЗАО «ЮУЭСК» к собственникам жилых помещений в вышеуказанном многоквартирном доме Общество не согласно.

Для квалификации соглашений по ч. 4 ст. 11 законодатель обязывает установить ограничение конкуренции или возможность ее ограничения. Если отсутствуют признаки, приведенные в п. 17 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», то часть 4 ст. 11 не нарушается.

Из анализа представленных документов можно сделать вывод, что признаки ограничения конкуренции отсутствуют, ЗАО «ЮУЭСК» не нарушает действующее законодательство».

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика ООО «ЛКС-4» нарушение не признал и озвучил доводы, изложенные в пояснениях, приобщенных к материалам дела, а именно: «Согласно п. 2.1 договора № 45 на оказание услуг и выполнение работ по содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома от 01.07.2012 Управляющая организация по заданию собственников помещений в многоквартирном доме в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества многоквартирного дома № 6 по ул.Машиностроителей, далее именуемый МКД, а также предоставлять иные услуги, связанные с обеспечением комфортных условий проживания в помещениях многоквартирного дома самостоятельно либо путем привлечения третьих лиц,

действуя от имени собственников и за их счет, в границах эксплуатационной ответственности, которые определены решением общего собрания, а Собственники обязуются оплачивать работы и услуги путем внесения установленной договором платы на расчетный счет Управляющей организации.

По договору оказания услуг и (или) выполнения работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и (или) выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в данном доме.

На основании протокола общего собрания собственников помещений б/н в многоквартирном доме по ул. Машиностроителей, 6 от 01.07.2012 выбран непосредственный способ управления МКД. На сегодняшний день управление управляющей организацией.

К иным хозяйствующим субъектам с целью заключить договор по оказанию услуг начисления и сбора платежей организация ООО «ЛКС-4» не обращалась.

Согласно пунктам 3.1.17 и 3.1.19 договора № 45 от 01.07.2012 на оказание услуг и выполнение работ по содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества МКД по адресу ул. Машиностроителей, 6, ООО «ЛКС-4» имеет право заключать договоры с третьими лицами от имени и за счет собственников помещений МКД.

Договоров ресурсоснабжения у ООО «ЛКС-4» за 2013, 2014, 2015 гг. не имеется. ООО «ЛКС-4» не является исполнителем коммунальных услуг до заключения договоров с ресурсоснабжающими организациями. Исполнителями коммунальных услуг являются: горячее водоснабжение и теплоснабжение - ПАО «Т Плюс», электроснабжение - ОАО «ЭнергосбыТ плюс», холодное водоснабжение и водоотведение - ООО «Орск Водоканал».

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации г.Орска озвучил доводы, изложенные в письменных пояснениях от 18.08.2016, представленных в материалы данного дела.

В ходе рассмотрения дела представитель ГЖИ по Оренбургской области озвучила доводы, представленные в письменных пояснениях от 08.07.2016, 16.08.2016.

Исследовав представленные в материалы дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и

осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Частью 1 статьи 8 ГК РФ установлено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В силу частей 1 и 4 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции, целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Таким образом, у антимонопольного органа отсутствуют полномочия по рассмотрению нарушений жилищного, гражданского законодательства, а также споров, связанных с защитой прав потребителя, если при этом не нарушаются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

В силу ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со ст. 12 настоящего Закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих

условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги определен в статье 155 ЖК РФ.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 155 ЖК РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги вносится на основании платежных документов, представленных не позднее первого числа месяца, следующего за истекшим месяцем, если иной срок не установлен договором управления многоквартирным домом либо решением общего собрания членов товарищества собственников жилья, жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива.

Согласно части 7 статьи 155 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме, в котором не созданы товарищество собственников жилья либо жилищный кооператив или иной специализированный потребительский кооператив и управление которым осуществляется управляющей организацией, плату за жилое помещение и коммунальные услуги вносят этой управляющей организации, за исключением случаев, предусмотренных частью 7.1 указанной статьи и статьей 171 ЖК РФ.

В соответствии с частью 7.1 статьи 155 ЖК РФ на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме собственники помещений в многоквартирном доме и наниматели жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме могут вносить плату за все или некоторые коммунальные услуги ресурсоснабжающим организациям. При этом внесение платы за коммунальные услуги ресурсоснабжающим организациям признается выполнением собственниками помещений в многоквартирном доме и нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме своих обязательств по внесению платы за коммунальные услуги перед управляющей организацией, которая отвечает перед такими собственниками и нанимателями за предоставление коммунальных услуг надлежащего качества.

Наймодатель жилого помещения, управляющая организация, иное юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым в соответствии с настоящим Кодексом вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, а также их представитель вправе осуществлять расчеты с нанимателями жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов и собственниками жилых

помещений и взимать плату за жилое помещение и коммунальные услуги при участии платежных агентов, осуществляющих деятельность по приему платежей физических лиц, а также банковских платежных агентов, осуществляющих деятельность в соответствии с законодательством о банках и банковской деятельности (часть 15 статьи 155 ЖК РФ).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее – Правила № 354).

В соответствии с пунктом 2 Правил № 354 под исполнителем понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги.

Согласно пункту 31 Правил № 354 исполнитель обязан, в том числе:

– предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Правилами № 354 и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг;

– заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры о приобретении коммунальных ресурсов, используемых при предоставлении коммунальных услуг потребителям;

– производить в установленном Правилами № 354 порядке расчет размера платы за предоставленные коммунальные услуги и при наличии оснований производить перерасчет размера платы за коммунальные услуги, в том числе в связи с предоставлением коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими допустимую продолжительность, за период временного отсутствия потребителя в занимаемом жилом помещении;

– производить непосредственно при обращении потребителя проверку правильности исчисления предъявленного потребителю к уплате размера платы за коммунальные услуги, задолженности или переплаты потребителя за коммунальные услуги, правильности начисления потребителю неустоек (штрафов, пеней) и немедленно по результатам проверки выдавать потребителю документы, содержащие правильно начисленные платежи. Выдаваемые потребителю документы по его просьбе должны быть заверены подписью руководителя и печатью исполнителя.

Согласно пункту 32 Правил № 354 исполнитель имеет право, в том числе:

– требовать внесения платы за потребленные коммунальные услуги, а также в случаях, установленных федеральными законами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, - уплаты неустоек (штрафов, пеней);

– приостанавливать или ограничивать в порядке, установленном Правилами № 354, подачу потребителю коммунальных ресурсов;

– привлекать на основании соответствующего договора, содержащего условие об обеспечении требований законодательства Российской Федерации о защите персональных данных, организацию или индивидуального предпринимателя: для снятия показаний индивидуальных, общих (квартирных), коллективных (общедомовых) приборов учета; для доставки платежных документов потребителям; для начисления платы за коммунальные услуги и подготовки доставки платежных документов потребителям.

В соответствии с ч. 3 ст. 161 ЖК РФ способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме.

На основании представленных документов Комиссией Оренбургского УФАС России было установлено, что общим собранием собственников многоквартирного дома, расположенного по адресу: г.Орск, ул.Машиностроителей, 6, прошедшим в форме заочного голосования в период с 20.06.2012 по 01.07.2012 приняты решения об утверждении перечня работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества многоквартирного дома, о размере их финансирования, о заключении с ООО «ЛКС-4» договора оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утверждения условий данного договора.

Как следует из указанных решений собственников жилья ими принят способ управления многоквартирным домом – непосредственное управление.

Согласно ч. 2.1 ст. 161 ЖК РФ при осуществлении непосредственного управления многоквартирным домом собственниками помещений в данном доме лица, выполняющие работы по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, обеспечивающие холодное и горячее водоснабжение и осуществляющие водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления), обращение с твердыми коммунальными отходами, несут ответственность перед собственниками помещений в данном доме за выполнение своих обязательств в соответствии с заключенными договорами, а также в соответствии с установленными Правительством Российской Федерации [правилами](#) содержания общего имущества в многоквартирном доме, [правилами](#) предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Контроль за деятельностью управляющей организацией, в том числе порядок приемки выполненных работ, оказанных услуг, а также остальные условия договора оказания услуг и (или) выполнения работ по ремонту общего имущества многоквартирного дома устанавливается собственниками помещений на общем собрании.

В соответствии с п. 4 ч. 8 ст. 161.1 ЖК РФ председатель совета многоквартирного дома осуществляет контроль за выполнением обязательств по заключенным договорам оказания услуг и (или) выполнения работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме на основании доверенности,

выданной собственниками помещений в многоквартирном доме, подписывает акты приемки оказанных услуг и (или) выполненных работ по содержанию и текущему ремонту общего имущества в многоквартирном доме, акты о нарушении нормативов качества или периодичности оказания услуг и (или) выполнения работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, акты о непредоставлении коммунальных услуг или предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества, а также направляет в органы местного самоуправления обращения о невыполнении управляющей организацией обязательств, предусмотренных [частью 2 статьи 162](#) настоящего Кодекса.

Собственники помещений на основании решения общего собрания вправе изменить способ управления многоквартирным домом.

Государственной жилищной инспекцией по Оренбургской области (далее- ГЖИ по Оренбургской области) в отношении ООО «ЛКС-4» в период с 21.10.2014 по 20.11.2014 была проведена внеплановая документарная проверка правомерности заключения с собственниками помещений многоквартирного дома № 6 по ул.Машиностроителей г.Орска договора оказания услуг по содержанию и ремонту и(или) выполнению работ по ремонту общего имущества в указанном доме (акт проверки представлен в материалы дела – том 3 стр. 74-76).

На проверку ГЖИ по Оренбургской области ООО «ЛКС-4» была представлена копия договора № 45 на оказание услуг и выполнение работ по содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома от 1 июля 2012 года, на основании которого управляющая организация оказывала услуги и выполняла работы по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме № 6 по ул.Машиностроителей г. Орска.

Из копии договора от 01.07.2012 № 45 усматривается, что он подписан директором ООО «ЛКС-4» и 131 собственниками помещений в указанном доме, обладающими 50,9 % голосов от общего числа голосов собственников помещений, что соответствует п. 1.1. ст. 164 ЖК РФ (в редакции, действовавшей на момент принятия решения общим собранием собственников помещений многоквартирного дома №6 по ул. Машиностроителей г. Орска решения о заключении с ООО «ЛКС-4» договора оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в указанном доме.

В ходе проверки ГЖИ по Оренбургской области установлено, что указанный договор содержит информацию: печать и реквизиты ООО «ЛКС-4», состав общего имущества многоквартирного дома, перечень работ и услуг по содержанию общего имущества многоквартирного дома; перечень работ, относящихся к текущему ремонту; порядок определения цены договора, а также порядок внесения такой платы; порядок осуществления контроля за выполнением управляющей организацией ее обязательств по договору.

Проверкой ГЖИ по Оренбургской области установлено, что общим собранием собственников помещений в указанном доме, прошедшем в форме заочного голосования в период с 20 июня по 01 июля 2012 года правомерно приняты решения об утверждении перечня работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества многоквартирного дома, о размере их финансирования, о заключении с ООО «ЛКС-4» договора оказания услуг по содержанию и (или) выполнению

работ по ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утверждения условий данного договора. Существенных нарушений жилищного законодательства при проведении общего собрания собственников помещений указанного многоквартирного дома не установлено.

Таким образом, решение о выборе ООО «ЛКС-4» для осуществления обслуживания многоквартирного дома № 6 по ул.Машиностроителей г.Орска, а также утверждения условий договора от 01.07.2012 № 45 принято большинством голосов.

Вместе с тем, собственник помещения в многоквартирном доме вправе обжаловать в суд решение, принятое общим собранием собственников помещений в данном доме с нарушением требований ЖК РФ, если он не принимал участие в этом собрании или голосовал против принятия такого решения, и если таким решением нарушены его права и законные интересы.

Согласно решения Ленинского районного суда г.Орска от 03.04.2015 по делу № 2-308/15 <.....> обратилась в суд с требованием о признании недействительным протокола общего собрания собственников по выбору способа управления многоквартирным домом, договора на оказание услуг по содержанию и ремонту от 01.07.2012 № 45.

Ленинским районным судом г.Орска было установлено, что истица <.....> пропустила срок исковой давности (обратилась в суд через 2 года 6 месяцев после принятия решения собственниками помещений дома). Кроме того, <.....> не были представлены в суд доказательства, свидетельствующие о нарушении в результате принятого на собрании решения о непосредственном управлении многоквартирным домом, ее прав и охраняемых законом интересов.

Судом также установлено, что договор от 01.07.2012 № 45 подписан с одной стороны представителем ООО «ЛКС-4», а со стороны собственников – собственниками жилых помещений многоквартирного дома, указанными в приложении к договору. Условия договора утверждены на общем собрании собственников жилых помещений.

Вышеуказанным решением Ленинский районный суд г.Орска в удовлетворении требований <.....> отказал.

Как следует из пояснений ГЖИ по Оренбургской области от 08.07.2016 № 38/02-8792, согласно реестру лицензиатов Оренбургской области ООО «ЛКС-4» 24.04.2015 получена лицензия на осуществление предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами. Однако указанная управляющая организация управление многоквартирным домом, расположенным по адресу: Оренбургская область, г. Орск, ул. Машиностроителей, д. 6, на основании договора управления в рамках ст. 162 ЖК РФ не осуществляет.

Согласно сведениям, размещенным на сайте в сети Интернет - www.reformagkh.ru, собственниками помещений указанного многоквартирного дома в рассматриваемый период времени выбран и реализовывался способ управления - непосредственное управление собственниками помещений многоквартирного дома.

Так как собственниками помещений в указанном многоквартирном доме до 01.04.2015 не был изменен способ управления, то согласно п. 2 ст. 18 Федерального закона Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 189-ФЗ «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации» с указанной даты по настоящее время ООО «ЛКС-4» продолжал осуществлять обслуживание данного дома на условиях ранее заключенного договора от 01.07.2012.

Поскольку в многоквартирном доме № 6 по ул. Машиностроителей г. Орска расположено 240 помещений, то в соответствии с требованиями ЖК РФ (в редакции федеральных законов от 21.07.2014 № 255-ФЗ, от 29.06.2015 № 176-ФЗ) собственники помещений до 01.04.2015 обязаны были провести общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме и принять решение о выборе иного способа управления, предусмотренного ч. 2 ст. 161 ЖК РФ.

Как следует из пояснений Администрации г.Орска от 18.08.2016 № 862/6 в соответствии с извещением № 241115/2642780/03 на 25.12.2015 было назначено проведение конкурса по отбору управляющей организации для управления вышеуказанным МКД. В связи с отсутствием поданных заявок конкурс признан несостоявшимся.

В соответствии с извещением № 090316/2642780/01 на 11.04.2016 было назначено повторное проведение конкурса, однако в связи с отсутствием поданных заявок конкурс также был признан несостоявшимся.

01.08.2016 собственники помещений МКД, расположенного по адресу: г.Орск, ул.Машиностроителей, д.6 на основании протокола №1 внеочередного общего собрания собственников помещений от 18.04.2016 заключили договор управления МКД № 7 с ООО «ЛКС-4».

Как было установлено в ходе заседания Комиссии Оренбургского УФАС России 09.08.2016 в ГЖИ по Оренбургской области от ООО «ЛКС-4» поступило заявление с просьбой внести изменения в реестр лицензий Оренбургской области в связи с заключением договора управления многоквартирным домом № 6 по ул.Машиностроителей г.Орска с 01.08.2016. На основании решения инспекции № 684 от 12.08.2016 в реестр лицензий Оренбургской области внесены изменения в отношении данного МКД.

ООО «ЛКС-4» является коммерческой организацией, созданной его учредителями на неопределенный срок. Основными видами деятельности общества, согласно Устава ООО «ЛКС-4» (утв. решением внеочередного общего собрания участников протокола № 1 от 20.08.2009) являются управление недвижимым имуществом, производство общестроительных работ, торговля автотранспортными средствами, сдача внаем собственного недвижимого имущества и др.

ООО «ЛКС-4» в Оренбургское УФАС России представлен запрошенный Управлением перечень документов, в том числе, договор № 45 на оказание услуг и выполнение работ по содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома от 01.07.2012.

Из данного договора следует, что ООО «ЛКС-4» является управляющей организацией многоквартирного дома, расположенного по адресу: г.Орск, ул. Машиностроителей, д.6 на основании протокола от 01.07.2012 общего собрания

собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г.Орск, ул. Машиностроителей, д.б.

Согласно п. 2.1 настоящего договора Управляющая организация по заданию собственников помещений в многоквартирном доме в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества многоквартирного дома № 6 по ул. Машиностроителей, а также предоставлять иные услуги, связанные с обеспечением комфортных условий проживания в помещениях многоквартирного дома самостоятельно либо путем привлечения третьих лиц, действуя от имени собственников и за их счет, в границах эксплуатационной ответственности, которые определены решением общего собрания, а Собственники обязуются оплачивать работы и услуги путем внесения установленной договором платы на расчетный счет Управляющей организации.

Пунктом 3.1.17 указанного договора предусмотрено, что Управляющая организация обязана организовывать по поручению собственников помещений ведение финансово-лицевых счетов, начисление, сбор, расщепление и перерасчет платежей за работы и услуги по содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества самостоятельно либо путем привлечения третьих лиц, в том числе через единый расчетно-кассовый центр, платежных агентов или другие организации.

Пункт 3.1.19 указанного договора предусматривает обязанность Управляющей организации в целях исполнения настоящего договора заключать договоры с третьими лицами от имени и за счет собственников помещений многоквартирного дома.

Таким образом, учитывая условия Договоров управления многоквартирным домом, заключаемых ООО «ЛКС-4» с собственниками (нанимателями) помещений в многоквартирном доме, а также положения действующего жилищного законодательства (в том числе частей 7, 7.1 и 15 статьи 155 ЖК РФ, пункта 63 Правил № 354), ООО «ЛКС-4» обязано было принимать от собственников (нанимателей) помещений в многоквартирных домах, находящихся в их управлении, плату за жилищно-коммунальные услуги самостоятельно либо через третьих лиц, являющихся платежными агентами или банковскими платежными агентами.

30.11.2015 между ЗАО «ЮУЭСК» (Исполнитель) и ООО «ЛКС-4» (Заказчик) заключен договор № 61/15-РО по расчетно-информационному обслуживанию по жилищным услугам, согласно которого ЗАО «ЮУЭСК» обязуется по поручению и от имени ООО «ЛКС-4» за вознаграждение, на условиях настоящего договора, оказывать определенные расчетно-информационные услуги по абонентам, проживающим в жилом доме, обслуживание которого осуществляет Заказчик в соответствии с действующим законодательством.

Согласно распоряжению Администрации г.Орска от 26.04.2006 № 1497-р функции МУП «Расчетный центр» с 01.05.2006 переданы ЗАО «ЮУЭСК».

Видами деятельности ЗАО «ЮУЭСК», согласно Устава ЗАО «ЮУЭСК» (утв. протоколом внеочередного Общего собрания акционеров № 02-07 от 14.03.2008) являются оказание коммунальных услуг юридическим и физическим лицам, производство электрической и тепловой энергии, оказание услуг по реализации

электрической, тепловой энергии и газа юридическим и физическим лицам, оказание услуг по сбору средств с населения за оказанные коммунальные услуги населению и др.

Как следует из письма Межрегионального управления Федеральной службы по финансовому мониторингу по Приволжскому федеральному округу от 23.06.3016 № 17-01-46/6281 ЗАО «ЮУЭСК» состоит на учете в качестве оператора по приему платежей. Данное общество поставлено на учет за № 416008263.

Согласно раздела 1 договора от 30.11.2015 № 61/15-РО на оказание услуг по расчетно-информационному обслуживанию по жилищным услугам ЗАО «ЮУЭСК» обязуется от имени ООО «ЛКС-4» оказывать следующие расчетно-информационные услуги по абонентам, проживающим в жилом фонде, обслуживание которого осуществляет ООО «ЛКС-4»: начисление платы за содержание и текущий ремонт общего имущества МКД и прочие услуги, предусмотренные решением общего собрания МКД и пени за несвоевременное и/или неполное внесение начисленной платы; распечатка платежных документов за жилищные услуги и адресная доставка абонентам; сбор и обработка всех видов платежей, поступающих от абонентов в счет оплаты за жилищные услуги; перечисление ООО «ЛКС-4» платежей, поступивших от абонентов за жилищные услуги; разъяснительная работа среди абонентов ООО «ЛКС-4» по начислению платы за жилищные услуги.

Как было установлено в ходе заседания Комиссии между ЗАО «ЮУЭСК» и ресурсоснабжающими организациями заключены договоры. Так, между ООО «Водоканал города Орска» и ЗАО «ЮУЭСК» 01.03.2010 года заключен агентский договор № 12/10.

01.04.2014 между ОАО «Оренбургская ТГК» и ЗАО «ЮУЭСК» заключен агентский договор № 03/14 на расчетно-информационное обслуживание потребителей тепловой энергии г.Орска.

15.04.2015 между ОАО «ЭнергсбыТ Плюс» и ЗАО «ЮУЭСК» заключен договор № 03/15П на расчетно-информационное обслуживание потребителей тепловой энергии г.Орска.

Частью 4 статьи 8 Федерального закона от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее - Федеральный закон № 103-ФЗ) установлено, что прием платежей без зачисления принятых от физических лиц наличных денежных средств на специальный банковский счет, указанный в частях 14 и 15 статьи 4 настоящего Федерального закона, а также получение поставщиком денежных средств, принятых платежным агентом в качестве платежей, на банковские счета, не являющиеся специальными банковскими счетами, указанными в части 18 статьи 4 настоящего Федерального закона, не допускаются.

Как следует из представленных заявителем в материалы дела копий платежных документов (например, счет за содержание и ремонт жилого помещения, коммунальные и прочие услуги по адресу: г.Орск, ул. Машиностроителей, д.6 за июль 2013 года – кв.2, август 2014 года – кв.2, январь 2015 года – кв.2, июль 2015 года - кв. 230, кв. 222), то в данных квитанциях указаны банковские реквизиты для внесения платы: р/с 40702810229270000389.

При рассмотрении заявления <.....> от 26.02.2016 Оренбургским УФАС России дополнительно был сделан запрос в Филиал «Нижегородский» АО «Альфа-банк».

Как следует из письменных пояснений АО «Альфа-Банк» (от 15.03.2016 № 472-12-01/3652) расчетный счет в валюте РФ № 40702810229270000389 не является специальным банковским счетом для перечисления денежных средств за жилищно-коммунальные услуги. Расчетный счет в валюте РФ № 40702810229270000389 открывался для комплексного расчетно-кассового обслуживания. По состоянию на 14.03.2016 ЗАО «ЮУЭСК» имеет в АО «Альфа-Банк» открытый специальный банковский счет платежного агента № 40821810129270000001.

Частью 2 статьи 15.1 КоАП РФ предусмотрена ответственность за нарушение платежными агентами, осуществляющими деятельность в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 3 июня 2009 года № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами», банковскими платежными агентами и банковскими платежными субагентами, осуществляющими деятельность в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) «О национальной платежной системе», обязанностей по сдаче в кредитную организацию полученных от плательщиков при приеме платежей наличных денежных средств для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета), а равно неиспользование платежными агентами, поставщиками, банковскими платежными агентами, банковскими платежными субагентами специальных банковских счетов для осуществления соответствующих расчетов.

К административной ответственности по данной статье КоАП РФ привлекают налоговые органы.

В соответствии с п. 3.28 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ (утв. приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339) в случае, когда рассмотрение заявления, материалов не входит в компетенцию антимонопольного органа, при наличии в них сведений и документов, на основании которых может быть сделан вывод о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации, заявление, материалы и прилагаемые к ним документы направляются в правоохранительные и иные органы, о чем письменно уведомляется заявитель.

На основании изложенного и руководствуясь п. 3.28 указанного Административного регламента, Оренбургское УФАС России 18.04.2016 направило в Межрайонную ИФНС № 10 по Оренбургской области копию заявления <.....> и представленные материалы для рассмотрения по существу в пределах компетенции налоговых органов.

Кроме того, функции по осуществлению надзора за деятельностью организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом, согласно Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» осуществляет Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры.

В связи с чем, руководствуясь п. 3.28 указанного Административного регламента, а также в порядке взаимодействия Оренбургское УФАС России 18.04.2016 направило указанные материалы в Прокуратуру Оренбургской области.

В ходе заседания Комиссии заявителем представлено письмо Товарищества собственников недвижимости «Наш дом» (далее – ТСН «Наш дом») от 28.03.2016, направленное в адрес ООО «ЛКС-4» с уведомлением о том, что по дому № 6 по ул.Машиностроителей в г.Орске зарегистрировано ТСН «Наш дом» и все платежи за коммунальные услуги, услуги управления, содержания и ремонта общего имущества и другие платежи собственниками помещений осуществляются через данное товарищество, а именно на расчетный счет ТСН «Наш дом» 40703810646000000220 в Оренбургском отделении № 8623 ПАО «Сбербанк».

ТСН «Наш дом» (ИНН 5614075864, ОГРН 1165658055870) согласно выписки из ЕГРЮЛ зарегистрировано 01.03.2016, расположено по адресу: г.Орск, ул.Машиностроителей, д.6, председателем правления является <.....>, основным видом деятельности хозсубъекта является управление недвижимым имуществом.

Однако заявителем в материалы дела не представлены протокол и решение общего собрания собственников многоквартирного дома, на основании которых было бы принято решение собственников об осуществлении управления данного многоквартирного дома ТСН «Наш дом», а также о заключении с ТСН «Наш дом» договора оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

ФАС России письмом от 25.08.2016 № ИА/58547/16 разъяснил отдельные вопросы применения антимонопольного законодательства к отношениям с участием информационно-расчетных центров (расчетно-кассовых центров).

Так, по мнению ФАС России, само по себе заключение договоров на комплексное обслуживание управляющей организации по расчетам с собственниками и арендаторами (нанимателями) жилых и нежилых помещений, поставщиками коммунальных ресурсов не свидетельствует о заключении сторонами антиконкурентного соглашения.

Для установления в действиях хозяйствующих субъектов нарушения антимонопольного законодательства необходимо установить факт ограничения конкуренции (в случае, если нарушение не относится к запретам «per se») либо реальную возможность такого ограничения.

Формальное указание на изменение условий обращения товара на рынке не может лечь в обоснование негативного влияния действий хозяйствующих субъектов на конкуренцию.

Как следует из пояснений ЗАО «ЮУЭСК» от 01.07.2016 № 01-1/2763 для осуществления расчетов по оплате за жилищно-коммунальные услуги (полученной от потребителей наличными денежными средствами) между платежными агентами, ЗАО «ЮУЭСК» и поставщиками жилищно-коммунальных услуг ответчик использует специальный счет – 40821810129270000001, филиал «Нижегородский» АО «Альфа-Банк».

Для приема платежей от потребителей в безналичном порядке ЗАО «ЮУЭСК»

использует расчетные счета: 40702810229270000383 филиал «Нижегородский» АО «Альфа-Банк», 40702810146000018975 Оренбургское отделение № 8623 ПАО «Сбербанк России».

Согласно письма ЦБ РФ от 21.11.2011 № 166-Т «По вопросам применения законодательства о национальной платежной системе» в соответствии с [частью 2 статьи 1](#) Федерального закона № 103-ФЗ его положения не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов, осуществляемых в безналичном порядке ([пункт 4](#)) и в соответствии с законодательством о банках и банковской деятельности ([пункт 5](#)).

[Часть 21 статьи 4](#) Федерального закона № 103-ФЗ дополнительно подчеркивает разделение деятельности платежных агентов и деятельности кредитных организаций, запрещая последним выступать операторами по приему платежей или платежными субагентами, а также заключать договоры об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц с поставщиками или операторами по приему платежей. Одновременно, [часть 1 статьи 4](#) и [часть 3 статьи 11](#) Федерального закона от 27 июня 2011 года № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» (далее - Закон № 161-ФЗ) предусматривают, что кредитные организации являются операторами по переводу денежных средств, оказывают услуги по переводу денежных средств и осуществляют деятельность операторов по переводу денежных средств в соответствии с [Законом](#) № 161-ФЗ, [Федеральным законом](#) «О банках и банковской деятельности» и нормативными актами Банка России.

Кредитные организации вправе осуществлять банковскую операцию по переводу денежных средств, получателем средств по которому может являться поставщик или управомоченное им лицо, в том числе платежный агент, при условии указания физическим лицом в распоряжении о переводе денежных средств поставщика или управомоченного им лица в качестве получателя средств. Указанный перевод денежных средств осуществляется кредитной организацией, как при наличии договора с поставщиком или его управомоченным лицом, так и при отсутствии указанного договора, на банковский счет поставщика или его управомоченного лица, не являющийся специальным банковским счетом.

Согласно пп. 3 и 4 ст. 2 Федерального закона № 103-ФЗ платежным агентом может являться юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по приему платежей физических лиц. При этом платежным агентом, является либо оператор по приему платежей, либо платежный субагент.

Под оператором по приему платежей - платежным агентом понимается юридическое лицо, заключившее с поставщиком договор об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц.

Платежным субагентом является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, заключившие с оператором по приему платежей договор об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц (п. 5 ст. 2 Федерального закона № 103-ФЗ).

Частью 14 и 15 ст. 4 Федерального закона № 103-ФЗ установлено, что платежный агент при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет

(счета) для осуществления расчетов и зачисления на него в полном объеме полученных от плательщиков при приеме платежей денежных средств.

Согласно Положению Банка России от 16.07.2012 № 385-П «Положение о правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации» специальный счет подлежит открытию на балансовом счете № 40821 «Специальный банковский счет платежного агента, банковского платежного агента (субагента), поставщика».

Кроме того, согласно ч. 14 ст. 4 Федерального закона № 103-ФЗ, со дня вступления в силу Федерального закона от 27.06.2011 № 162-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О национальной платежной системе» прием платежей без зачисления принятых от физических лиц наличных денежных средств на специальный банковский счет, а также получение поставщиком денежных средств, принятых платежным агентом в качестве платежей, на банковские счета, не являющиеся специальными банковскими счетами, не допускается.

Пункт 1 ст. 2 Федерального закона № 103-ФЗ содержит понятие «поставщик». Так, поставщиком, в частности, признается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом РФ.

В соответствии с ч. 18 ст. 4 названного выше закона на поставщике при осуществлении расчетов с платежным агентом при приеме платежей лежит обязанность использовать специальный банковский счет. Этой же нормой закреплено императивное правило, согласно которому поставщик не вправе получать денежные средства, принятые платежным агентом в качестве платежей, на банковские счета, не являющиеся специальными банковскими счетами.

В свою очередь, по специальному банковскому счету поставщика допускается осуществление операций только по зачислению денежных средств, списанных со специального банковского счета платежного агента, а также по списанию денежных средств на банковские счета. Осуществление других операций по специальному банковскому счету поставщика не допускается (чч. 19 - 20 ст. 4 Федерального закона № 103-ФЗ).

Важно отметить, что в ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 103-ФЗ перечислены отношения, на которые положения данного закона не распространяются.

Так, к сфере регулирования Федерального закона № 103-ФЗ не относятся отношения, связанные с деятельностью по проведению расчетов, осуществляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями при реализации товаров (выполнении работ, оказании услуг) непосредственно с физическими лицами (п. 1 ч. 2 ст. 1). Следует отметить, что способ оплаты денежных обязательств физических лиц зависит исключительно от волеизъявления плательщика. Исключение из приведенного положения составляют расчеты, осуществляемые плательщиком в связи с выплатой вознаграждения платежному агенту за услуги по приему платежей.

Как следует из письма Отделения по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального Банка Российской Федерации от 18.08.2016 № Т553-12-

10/8655 к сфере регулирования Федерального закона № 103-ФЗ не относятся отношения, связанные с деятельностью по проведению расчетов, осуществляемых в безналичном порядке (п. 4 ч. 2 ст. 1). В соответствии со ст. 862 ГК РФ к числу таких форм относятся расчеты платежными поручениями, по аккредитиву, чеками, расчеты с использованием пластиковых карт, расчеты по инкассо, расчеты в иных формах, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Между ЗАО «ЮУЭСК» и ФГУП «Почта России» 01.01.2012 заключен договор № 04/12 на оказание услуг по сбору и обработке платежей.

Как следует из письма УФПС Оренбургской области – филиала ФГУП «Почта России» от 08.09.2016 № 1.5.6.6.22-10/355 после приема платежей от населения по жилищно-коммунальным услугам в течение 3 банковских дней денежные средства перечислялись на специальный расчетный счет ЗАО «ЮУЭСК», за вычетом комиссионного вознаграждения.

Согласно дополнительного соглашения от 01.05.2006 к договору № 5 от 01.02.2006 между МУП «Расчетный центр» администрации г.Орска и ООО «Коммунальный расчетно-кассовый центр» в связи с передачей функций МУП «Расчетный центр» администрации г.Орска ЗАО «ЮУЭСК» на основании распоряжения Администрации г.Орска № 1497-р от 26.04.2006 в договоре МУП «Расчетный центр» администрации г.Орска заменен на ЗАО «ЮУЭСК».

Как следует из письма ООО «Коммунальный расчетно-кассовый центр» от 15.09.2016 № 160-16 данная организация в 2015, 2016 гг. осуществляет прием платежей от потребителей наличной формы оплаты через платежные пункты (кассы) в г.Орске. Зачисление данных денежных средств производится на специальный расчетный счет ЗАО «ЮУЭСК» № 40821810129270000001 в филиале «Нижегородский» АО «Альфа-Банк» г.Нижний Новгород.

ООО «Коммунальный расчетно-кассовый центр» в материалы дела представил копии платежных поручений, подтверждающих данные пояснения.

Кроме того, ЗАО «ЮУЭСК» в материал дела представлены банковские выписки по счетам № 40821810129270000001, № 40702810229270000389 за период с 01.01.2015 по 25.05.2016.

Выписка по специальному счету № 40821810129270000001 подтверждает перечисление денежных средств за жилищно-коммунальные услуги на данный счет.

Приведенные <.....> в своих заявлениях и дополнениях ссылки на решения других территориальных управлений ФАС России, а также судебную практику не имеют отношения к рассматриваемому делу.

В приведенных примерах антимонопольными органами и судами установлено, что денежные средства, поступившие от физических лиц за оказанные им жилищно-коммунальные услуги, зачислялись не на специальный банковский счет для осуществления расчетов с поставщиками ресурсов, а непосредственно на расчетный счет. В настоящем деле данные факты не нашли своего подтверждения.

Кроме того, в приведенных примерах отмечается, что был изменен порядок внесения размера платы за коммунальные услуги без решения на то собственников помещений МКД. В данном случае порядок внесения размера платы за коммунальные услуги был определен решением общего собрания собственников МКД.

Согласно ст. 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

На основании вышеназванной статьи Комиссией Оренбургского УФАС России по настоящему делу не рассматривались указанные <.....> в заявлении договоры № 32/08 от 01.02.2008г., № 73/09 от 01.09.2009г., заключенные между ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4».

Таким образом, в ходе рассмотрения данного дела заявителем не представлено доказательств, а Комиссией не установлено каким образом заключение договора от 30.11.2015 № 61/15-РО между ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4» отразилось на конкуренции между хозяйствующими субъектами.

В рассматриваемом деле отсутствуют доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии действий ответчиков на конкурентную среду, подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции, а также подтверждающие направленность воли хозяйствующих субъектов на ограничение конкуренции на соответствующем товарном рынке.

С учетом изложенного, признаки нарушения ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции в действиях ЗАО «ЮУЭСК» и ООО «ЛКС-4» не нашли своего подтверждения.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии), Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48, ст. 49 Закона о защите конкуренции Комиссия Оренбургского УФАС России по делу № 05-10-03/2016 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-10-03/2016 прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии<.....>

Члены Комиссии<.....>

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации влечет ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.