

РЕШЕНИЕ

по делу № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства

03.09.2015

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 21.08.2015

Решение в полном объеме изготовлено 03.09.2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Попов В.Г. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления; Михин С.В. – член Комиссии, начальник отдела; Крамаренко С.В. – член Комиссии, главный специалист-эксперт, рассмотрев дело № 264-11К, возбужденное по признакам нарушения Акционерным обществом «Единая процессинг-сервисная система жилищно-коммунального хозяйства Воронежской области» (далее – АО «ЕПСС ЖКХ ВО»; 364088, г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 11) и Муниципальным казённым предприятием городского округа город Воронеж «Воронежтеплосеть» (394006, Воронежская область, город Воронеж, ул. Кольцовская, 78; далее – МКП «Воронежтеплосеть») пункта 1 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое приводит к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает услуги по теплоснабжению по прямым расчетам, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные услуги теплоснабжения на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», в присутствии представителей:

от АО «ЕПСС ЖКХ ВО» – <...>;

от МКП «Воронежтеплосеть» – <...> после перерыва <...>, <...> – непосредственное участие, **установила:**

01.04.2015 в Управление поступило заявление гр. <...> (от 01.04.2015 б/н) на действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» по заключению договора на осуществление расчета и сбора платежей с собственников и нанимателей жилых и нежилых помещений, который противоречит требованиям антимонопольного законодательства и приводит к навязыванию указанным лицам перечисления платы за жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО».

26.06.2015 в Управление от гр. <...> поступило дополнение от 26.01.2015 б/н к указанному заявлению, в котором заявитель указывает, что АО «ЕПСС ЖКХ ВО» не является платежным агентом и, соответственно, не вправе осуществлять сбор платежей с собственников и нанимателей жилых и нежилых помещений.

В ходе рассмотрения заявлений гр. <...> Управлением установлено, что 29.12.2014 между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» заключен договор № ИТ091 на обеспечение информационного взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса (далее – договор № ИТ091).

На основании указанного договора АО «ЕПСС ЖКХ ВО» ежемесячно осуществляет доставку собственникам и нанимателям жилых и нежилых помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает услуги по теплоснабжению (в том числе многоквартирном доме № 31 корп. б по ул. Туполева (г. Воронеж), платежных документов на оплату жилищно-коммунальных услуг.

При оплате указанных платежных документов гражданами денежные средства поступают на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» (40702810713000014883 в ЦЧБ Сбербанка РФ г. Воронеж). Данное обстоятельство подтверждается, в том числе

чеком-ордером от 01.04.2015 (оплата по штрих-коду), предоставленным гр. <...> (заявителем), в котором в качестве получателя денежных средств указано АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и его расчетный счет, а не исполнителя коммунальный услуг МКП «Воронежтеплосеть».

По результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Управлением в отношении АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» возбуждено дело № 264-11К по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое приводит к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает услуги по теплоснабжению по прямым расчетам, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные услуги теплоснабжения на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО».

Рассмотрение дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 06.08.2015.

06.08.2015 в ходе рассмотрения дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства объявлялся перерыв до 13.08.2015.

13.08.2015 АО «ЕПСС ЖКХ ВО» было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства в связи с необходимостью изменения договорных отношений между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть». Комиссия Управления, рассмотрев указанное ходатайство АО «ЕПСС ЖКХ ВО», единогласно приняла решение об его отклонении как необоснованного и об объявлении перерыва в рассмотрении дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства до 19.08.2015.

19.08.2015 в ходе рассмотрения дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства объявлялся перерыв до 21.08.2015.

В своих письменных пояснениях по делу (исх. от 03.08.2015 б/д и от 21.08.2015) АО «ЕПСС ЖКХ ВО» указало, что, по его мнению, договор, заключенный между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть», не имеет признаков соглашения, ограничивающего конкуренцию, и не может привести к ограничению конкуренции, так как: указанный договор не изменяет порядок внесения платы за коммунальные услуги, установленный ЖК РФ, и не влечет отказа МКП «Воронежтеплосеть» от осуществления своих функций по предоставлению коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению, а также предоставление через своего представителя платежного документа, в котором помимо прочих содержатся реквизиты агента, не может считаться навязыванием потребителю требований, меняющих условия оплаты коммунальной услуги.

Как следует из письменных пояснений МКП «Воронежтеплосеть» (от 31.07.2015 № 5585, по мнению МКП «Воронежтеплосеть», заключенный договор с АО «ЕПСС ЖКХ ВО» от 23.12.2014 № ИТО91 не содержит прямых или косвенных ограничений, запрещающих МКП «Воронежтеплосеть» самостоятельно принимать плату за коммунальные услуги от потребителей. Также МКП «Воронежтеплосеть» указало, что предоставление МКП «Воронежтеплосеть» через своего представителя платежного документа, в котором помимо прочих содержатся реквизиты агента, не может считаться навязыванием потребителю требований, меняющих условия оплаты коммунальной услуги.

Изучив материалы дела, выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» по заключению и участию в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к навязыванию собственникам (нанимателям)

помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные МКП «Воронежтеплосеть» указанные коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», являются нарушением пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в силу следующих обстоятельств.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции указанный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 1 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. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения 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, а также согласие

заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования).

В силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции одними из признаков ограничения конкуренции являются 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.

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 п. 2 Правил № 354, «коммунальные услуги» - осуществление деятельности исполнителя по подаче потребителям любого коммунального ресурса в отдельности или 2 и более из них в любом сочетании с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых, нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений);

коммунальные ресурсы - холодная вода, горячая вода, электрическая энергия, газ, тепловая энергия теплоноситель в виде горячей воды в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения), бытовой газ в баллонах, твердое топливо при наличии печного отопления, используемые для предоставления коммунальных услуг. К коммунальным ресурсам приравниваются также сточные бытовые воды, отводимые по централизованным сетям инженерно-технического обеспечения.

Согласно пп. «б» и п. «е» п. 4 Правил № 354, горячее водоснабжение - снабжение горячей водой, подаваемой по централизованным сетям горячего водоснабжения и внутридомовым инженерным системам в жилой дом (домовладение), в жилые и нежилые помещения в многоквартирном доме, а также в помещения, входящие в состав общего имущества в многоквартирном доме. При отсутствии централизованного горячего водоснабжения снабжение горячей водой потребителей в многоквартирном доме осуществляется исполнителем путем производства и предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению с использованием внутридомовых инженерных систем, включающих оборудование, входящее в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (при наличии такого оборудования).

Отопление - подача по централизованным сетям теплоснабжения и внутридомовым инженерным системам отопления тепловой энергии, обеспечивающей поддержание в жилом доме, в жилых и нежилых помещениях в многоквартирном доме, в помещениях, входящих в состав общего имущества в многоквартирном доме, температуры воздуха, указанной в пункте 15 приложения N 1 к настоящим Правилам, а также продажа твердого топлива при наличии печного отопления.

Учитывая положение действующего законодательства, коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению могут быть оказаны как управляющей компанией при наличии у нее соответствующего договора, заключенного с ресурсоснабжающей организацией, так и непосредственно ресурсоснабжающей организацией при расторжении соответствующего

договора с управляющей организацией, либо при выборе собственниками помещений многоквартирного дома такого способа управления многоквартирным домом как непосредственное управление, либо при принятии собственниками помещений многоквартирных домов на общем собрании решения о внесении платы за коммунальные услуги по отоплению либо по горячему водоснабжению непосредственно ресурсоснабжающей организации.

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 (за исключением коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме) 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).

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.

Пунктом 32 Правил № 354 предусмотрено, что 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 абз. 2 п. 63 Правил № 354, потребители обязаны своевременно вносить плату за коммунальные услуги. Плата за коммунальные услуги вносится потребителями исполнителю либо действующему по его поручению платежному агенту или банковскому платежному агенту.

В соответствии с пунктом 67 Правил № 354 плата за коммунальные услуги вносится на основании платежных документов, представляемых потребителям исполнителем не позднее 1-го числа месяца, следующего за истекшим расчетным периодом, за который производится оплата, если договором управления многоквартирным домом не установлен иной срок представления платежных документов.

Пунктом 69 Правил № 354 установлено требование к оформлению платежного документа, и перечислена информация, которая подлежит указанию в платежных документах, в том числе наименование исполнителя (с указанием наименования

юридического лица или фамилии, имени и отчества индивидуального предпринимателя), номер его банковского счета и банковские реквизиты, адрес (место нахождения), номера контактных телефонов, номера факсов и (при наличии) адреса электронной почты, адрес сайта исполнителя в сети Интернет.

Из вышеприведенных положений действующего жилищного законодательства Российской Федерации следует, что собственники помещений в многоквартирном доме должны вносить плату за коммунальные услуги исполнителю этих услуг. Плата за все или некоторые коммунальные услуги (за исключением коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме) может вноситься ресурсоснабжающим организациям при расторжении ресурсоснабжающей организацией договора с управляющей организацией, либо при выборе собственниками помещений многоквартирного дома такого способа управления многоквартирным домом как непосредственное управление, либо при принятии собственниками помещений многоквартирных домов на общем собрании решения о внесении платы за коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению ресурсоснабжающей организации.

При этом частью 15 статьи 155 ЖК РФ предусмотрена возможность участия платежных агентов и банковских платежных агентов, которые не являются стороной договорных отношений между управляющей организацией и собственниками жилых помещений, при осуществлении расчетов и при взимании платы за жилое помещение и коммунальные услуги.

Согласно пункту 3 статьи 2 Федерального закона от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее – Закон о платежных агентах) платежным агентом является юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по приему платежей физических лиц. Платежным агентом является оператор по приему платежей либо платежный субагент.

В соответствии с частями 14, 15 статьи 4 Закона о платежных агентах платежный агент при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет (счета) для осуществления расчетов и сдавать в кредитную организацию полученные от плательщиков при приеме платежей наличные денежные средства для зачисления в полном объеме на свой специальный банковский счет (счета).

Частью 4 статьи 8 Закона о платежных агентах 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 указанного 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 Закона о платежных агентах, не допускаются.

Таким образом, по смыслу положений частей 7, 7.1 и 15 статьи 155 ЖК РФ, а также п. 63 Правил № 354, денежные средства от потребителей жилищно-коммунальных услуг должны поступать: 1) на счет исполнителя коммунальных услуг; 2) на счет ресурсоснабжающей организации (в случае принятия собственниками жилых помещений в многоквартирных домах соответствующего решения). При этом денежные средства могут поступать на счета исполнителя коммунальных услуг и ресурсоснабжающей организации либо непосредственно, либо через специальный счет платежного агента, либо через счет банковского платежного агента.

Одновременно Комиссией Управления учитывается, что упоминание в пункте 15 статьи 155 ЖК РФ представителя управляющей организации не означает

включение его в расчеты за оказанные коммунальные услуги как самостоятельного (действующего от своего имени) субъекта со своим расчетным счетом, так как в силу статьи 182 ГК РФ не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела, МКП «Воронежтеплосеть» является исполнителем коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению (список домов, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает указанные услуги имеется в материалах дела).

29.12.2014 между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» заключен договор № ИТ091, в соответствии с предметом указанного договора сторонами (АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть») осуществляется информационное и технологическое взаимодействие, в том числе:

«1.3 Технологическое взаимодействие:

...

1.3.3. Формирование, печать, конвертование и доставка платежных документов до Плательщиков.

1.3.4. Организация сбора денежных средств путем привлечения банков, платежных агентов, ФГУП «Почта России».

....

2.2. По настоящему договору Организатор взаимодействия (АО «ЕПСС ЖКХ ВО») обязуется:

...

2.2.3.1 осуществлять начисление платы за услуги, оказываемые ресурсоснабжающей организацией в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

..

2.2.3.4 организовывать прием денежных средств за услуги Ресурснабжающей организации, в том числе путем привлечения кредитных организаций, платежных агентов и ФГУП «Почта России».

....

2.2.3.5. не позднее одного рабочего дня, следующего за днем поступления от собственников и нанимателей жилых помещений на расчетный счет Организатора взаимодействия денежных средств, но не ранее, чем сумма, поступивших средств составит 5 000 руб. ил боле, производить перечисление денежных средств на расчетные счета Ресурсоснабжающей организации, указанные в договоре.

2.2.3.6. осуществлять своевременно и в полном объеме перечисление денежных средств, на расчетные счета Ресурсоснабжающей организации в виде распределительных платежей, поступивших от Плательщиков, размер которых определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 « О требованиях к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для коммунальных услуг...

2.2.4.2. вести лицевые счета плательщиков, на которых отражать информацию о начисленных платежах за услуги, оказываемые Ресурсоснабжающей организацией, о поступивших платежах за эти услуги, задолженности».

АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» при заключении указанного договора определена форма единого платежного документа (приложение № 8 к договору № ИТ091), который является счетом за коммунальные услуги, содержащим начисления за текущий расчетный период, а также задолженности и пени предыдущих периодов.

В разделе 1 «Исполнитель» единого платежного документа (далее – ЕПД) указано наименование ресурсоснабжающей организации, ее ИНН, адрес, сайт, адрес электронной почты, адрес паспортного стола и телефон контакт-центра. При этом в указанном разделе отсутствуют реквизиты расчетного счета ресурсоснабжающей организации, на который плательщиком может быть внесена плата по ЕПД.

В свою очередь в разделе «Оператор по расчету платежей» ЕПД содержится информация об АО «ЕПСС ЖКХ ВО», в том числе реквизиты его расчетного счета.

При оплате плательщиком ЕПД по его штрих-коду денежные средства поступают на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» (р/с 40702810713000014883 в ЦЧБ Сбербанка РФ г. Воронеж), что подтверждается чеком ОАО «Сбербанк России» от 01.04.2015 (имеется в материалах дела).

Таким образом, АО «ЕПСС ЖКХ» и МКП «Воронежтеплосеть», заключив договор № ИТО91, пришли к соглашению о том, что все собираемые денежные средства за оказанные МКП «Воронежтеплосеть» коммунальные услуги поступают не на расчетный счет этой организации, как исполнителя этих услуг, а на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ». При этом при осуществлении сбора указанных денежных средств на свой расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ» выступает от своего имени.

В результате указанных действий АО «ЕПСС ЖКХ» и МКП «Воронежтеплосеть» собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах искусственно были созданы обязательства перед АО «ЕПСС ЖКХ», которое не является ни исполнителем коммунальных услуг, ни представителем исполнителя коммунальных услуг, ни платежным агентом и которое в нарушение требований действующего жилищного законодательства самостоятельно производит расчеты за исполнителя коммунальных услуг (МКП «Воронежтеплосеть»).

Более того, указанным соглашением АО «ЕПСС ЖКХ» и МКП «Воронежтеплосеть» произвольно установили иной порядок внесения платы за коммунальные услуги, противоречащий установленному ЖК РФ, а также Правилами № 354, тем самым в одностороннем порядке определив общие условия обращения коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению г. Воронежа на рынках этих услуг, что согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции является признаком ограничения конкуренции.

МКП «Воронежтеплосеть», заключив и реализуя договор №ИТО91 фактически отказалось от осуществления своих функций (самостоятельных действий) по приему платежей за оказанные им коммунальные услуги на свой расчетный счет и допустило к выполнению названных функций посторонних (с точки зрения ответственности перед жильцами) лиц, что также привело к изменению общих условий обращения товара на указанном товарном рынке и также является признаком, ограничивающим конкуренцию (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Заключение указанного соглашения фактически привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений многоквартирных домов, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает услуги по отоплению и горячему водоснабжению, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные указанным исполнителем коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», так как порядок внесения платы за коммунальные услуги, был изменен без воли собственников помещений многоквартирных домов. Более того, порядок внесения платы за коммунальные услуги, установленный соглашением АО «ЕПСС ЖКХ» и МКП «Воронежтеплосеть» противоречит действующему жилищному законодательству.

Указанные обстоятельства подтверждаются аналитическими отчётами по

результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению от 18.08.2015, составленными Управлением при рассмотрении настоящего дела (имеется в материалах дела).

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (за исключением действий (бездействия), указанных в пунктах 1 (за исключением случаев установления или поддержания цены товара, являющегося результатом инновационной деятельности), 2, 3, 5, 6, 7 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции), соглашения и согласованные действия, предусмотренные частями 2 - 4 статьи 11, статьей 11.1 Закона о защите конкуренции, сделки, иные действия, предусмотренные статьями 27 - 29 Закона о защите конкуренции, могут быть признаны допустимыми, если такими действиями (бездействием), соглашениями и согласованными действиями, сделками, иными действиями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

1) совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;

2) получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

В соответствии с частью 6 статьи 11 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что заключенные им соглашения, предусмотренные частями 2-4 указанной статьи, могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьей 12 или с частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции.

Доказательств, предусмотренных вышеприведенными положениями Закона о защите конкуренции, ответчики не предоставили. Комиссией Управления таких обстоятельств также не установлено.

Довод АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» о том, что АО «ЕПСС ЖКХ ВО» является представителем МКП «Воронежтеплосеть», соответственно в силу части 15 статьи 155 ЖК РФ вправе осуществлять расчеты с собственниками жилых помещений и взимать плату за коммунальные услуги, отклоняется как несостоятельный в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 182 ГК РФ сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Частями 2 и 3 указанной нормы установлено, что не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела при взимании денежных средств за оказанные МКП «Воронежтеплосеть» коммунальные услуги на свой расчетный счет, АО «ЕПСС ЖКХ ВО» выступает от своего имени, что подтверждается платежными документами, предоставляемыми АО «ЕПСС ЖКХ ВО» к оплате потребителям коммунальных услуг. При этом, в указанных платежных документах отсутствуют сведения о том, что АО «ЕПСС ЖКХ ВО» принимает платежи за коммунальные услуги от имени конкретной организации (МКП «Воронежтеплосеть»), оказывающей эти услуги и является ее представителем. Таким образом, в силу части 2 статьи 182 ГК РФ АО «ЕПСС ЖКХ ВО» не является представителем МКП «Воронежтеплосеть».

Более того, из правового смысла указанной нормы следует, что представитель исполнителя коммунальной услуги может взимать плату не самостоятельно, а только при участии платежных агентов, а также банковских платежных агентов, что в рассматриваемом случае АО «ЕПСС ЖКХ ВО» не соблюдено, поскольку указанный субъект самостоятельно, без участия платежных агентов осуществляет прием напрямую на свой расчетный счет.

Доводы АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» о том, что в их действиях по заключению и реализации договора № ИТО91 отсутствуют признаки навязывания, поскольку в платежных документах, выставляемых АО «ЕПСС ЖКХ ВО» указаны платежные реквизиты МКП «Воронежтеплосеть» и АО «ЕПСС ЖКХ ВО» в силу чего, по мнению АО «ЕПСС ЖКХ ВО», лицо осуществляющее платеж само определяет куда осуществить платеж, является несостоятельным с учетом следующих обстоятельств:

- во-первых, право лица осуществляющего платеж за коммунальные услуги, в том числе по платежному документу АО «ЕПСС ЖКХ ВО» на выбор организации принимающей данный платеж ограничено ч. 7, 7.1 ст. 155 ЖК РФ и п. 63 (абз. 2) Правил № 354, которыми определен порядок внесения платы за коммунальные услуги, а также определены субъекты, которым такая плата вносится. В связи с этим, в силу указанных норм законодательства у потребителей коммунальных услуг отсутствует возможность, при оплате этих услуг, самостоятельно определять лиц, которым вносится плата за данные услуги. С учетом изложенного, выбор куда осуществить платеж за коммунальные услуги у лица, осуществляющего такой платеж по платежному документу АО «ЕПСС ЖКХ ВО», отсутствует;

- во-вторых, само по себе включение АО «ЕПСС ЖКХ ВО» не являющегося исполнителем коммунальных услуг либо платежным агентом в платежный документ в качестве лица, которому собственниками (нанимателями) помещений многоквартирных жилых домов вносится плата за коммунальные услуги недопустимо в соответствии с ч. 7 ст. 155 ЖК РФ и п. 63 (абз. 2) Правил № 354, независимо от указания в платежном документе реквизитов других организаций;

- в третьих, в разделе 1 платежного документа, выставляемого АО «ЕПСС ЖКХ ВО» потребителям коммунальных услуг отсутствуют платежные реквизиты соответствующего исполнителя коммунальных услуг - МКП «Воронежтеплосеть» (расчетный счет, банковский идентификационный код и т.д.), в то время как платежные реквизиты АО «ЕПСС ЖКХ ВО» полностью указаны в этом разделе;

- в четвертых, в платежных документах АО «ЕПСС ЖКХ ВО» возможность оплаты коммунальных услуг через штрих-код путем автоматического зачисления указанного платежа предусмотрена только непосредственно для АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и на его расчетный счет. Таким образом, даже если предположить теоретическую возможность внесения платы за коммунальные услуги другим лицам на их расчетный счет указанным в платежном документе АО «ЕПСС ЖКХ ВО», внести данную плату аналогичным способом, что и в АО «ЕПСС ЖКХ ВО» путем

автоматического зачисления платежа на расчетный счет соответствующей организации фактически не представляется возможным. В связи с этим, наличие в платежном документе АО «ЕПСС ЖКХ ВО» технической возможности для автоматического зачисления платежей за коммунальные услуги только на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» через соответствующий штрих-код и отсутствие аналогичной возможности для зачисления этих же платежей на расчетные счета указанным в платежном документе организациям свидетельствует о наличии необоснованного преимущества у АО «ЕПСС ЖКХ ВО» перед другими указанными в его платежном документе организациями и, как следствие, о создании для потребителей коммунальных услуг, в случае принятия ими решения о внесении платы не АО «ЕПСС ЖКХ ВО», неравных (дискриминационных) условий приема платы за коммунальные услуги (механический способ внесения платежа на расчетный счет организаций указанных в платежном документе АО «ЕПСС ЖКХ ВО» через кассу кредитной организации является более затратным по временным и экономическим (материальным) ресурсам по сравнению с автоматическим (созданным специально только для АО «ЕПСС ЖКХ ВО») способом внесения платежа на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» через штрих-код). При указанных обстоятельствах, наличие в платежном документе АО «ЕПСС ЖКХ ВО» технического барьера в виде штрих-кода, предусмотренного для оплаты коммунальных услуг только на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» исключает беспрепятственную возможность для собственников (нанимателей) помещений многоквартирных домов на равных (недискриминационных) условиях вносить плату за указанные услуги другим организациям по платежному документу АО «ЕПСС ЖКХ ВО»;

- в пятых открытие и ведение лицевых счетов потребителей жилищно-коммунальных услуг осуществляется только АО «ЕПСС ЖКХ ВО» (п. 2.2.4.2 договора от 29.12.2014 г. № ИТ091). В платежных документах АО «ЕПСС ЖКХ ВО» в разделе 1 указывается номер лицевого счета соответствующего потребителя коммунальных услуг. Согласно указанному договору, заключенному АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть», лицевой счет – учетный документ (в том числе формируемый и хранящийся в электронном виде) по которому АО «ЕПСС ЖКХ ВО» ведет учет начисленных сумм и сумм, выставленных к оплате за коммунальные информационные и иные услуги. В связи с этим, осуществить внесение платы за коммунальные услуги другим организациям указанным в платежном документе АО «ЕПСС ЖКХ ВО» в надлежащем порядке также невозможно, так как вся информация по учету начисленных сумм и сумм, выставленных к оплате за коммунальные, информационные и иные услуги, в том числе по показаниям приборов учета коммунальных ресурсов находится у АО «ЕПСС ЖКХ ВО», а, соответственно, только ему надлежащим образом возможно внести соответствующую плату.

Довод АО «ЕПСС ЖКХ ВО» о том, что наделение его по договору № ИОТ №91 полномочиями на организацию сбора коммунальных платежей не может рассматриваться как передача функций по исполнению коммунальной услуги по отоплению и горячему водоснабжению также ошибочен и несостоятелен в связи со следующим.

Прием платы за коммунальные услуги, оказываемые исполнителем коммунальной услуги, в силу ч. 7 ст. 155 ЖК РФ, п. 63 (абз. 2) Правил № 354, является одной из основных его функций, которую исполнитель осуществляет самостоятельно на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению либо поручает осуществление данной функции платежному агенту или платежному банковскому агенту.

Однако в рассматриваемом случае, МКП «Воронежтеплосеть» на основании

договора № ИТ091 прекратило самостоятельное осуществление своих функций (своих действий) на рынке коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению, передав их осуществление иному постороннему (с точки зрения ответственности перед жильцами) лицу, не являющемуся исполнителем коммунальных услуг, платежным агентом либо банковским платежным агентом - АО «ЕПСС ЖКХ ВО».

Данный факт подтверждается материалами дела (п.п. 1.3.3, 1.3.4, 2.2.3.1, 2.2.3.4, 2.2.3.5, 2.2.3.6 договора №ТО91) и, учитывая п. 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, не может быть расценен Комиссией Управления иначе как отказ хозяйствующего субъекта, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, то есть указанный факт является ограничением конкуренции на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению г. Воронежа.

Довод АО «ЕПСС ЖКХ ВО» о том, что в действиях АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» отсутствуют признаки ограничения конкуренции, в связи с чем отсутствует состав правонарушения, предусмотренного п. 1 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции», являются необоснованными и противоречащими фактическим обстоятельствам и материалам дела в силу следующего.

В соответствии с ч. 7 ст. 155 ЖК РФ, пунктом 63 (абз. 2) Правил № 354 установленный порядок внесения платы за коммунальные услуги является общими условиями обращения коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению на рынках этих услуг.

В связи с этим, включение в систему расчетов иного лица - АО «ЕПСС ЖКХ ВО», не предусмотренного ч. 7 ст. 155 ЖК РФ, п. 63 (абз. 2) Правил № 354, а также в отношении которого какие-либо решения собственников о перечислении ему платы за коммунальные услуги не принимались, являются действиями, направленными на ограничение конкуренции на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению г. Воронежа, так как реализуя рассматриваемое соглашение АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» необоснованно изменили общие условия обращения коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению на указанных рынках путем установления нового порядка перечисления платы за эти коммунальные услуги лицу (АО «ЕПСС ЖКХ ВО»), не являющемуся исполнителем коммунальных услуг либо платежным агентом, либо банковским платежным агентом.

Данный факт установлен в ходе рассмотрения настоящего дела и является ограничением конкуренции на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению г. Воронежа.

Поступившие от АО «ЕПСС ЖКХ ВО» замечания к аналитическим отчетам о состоянии конкуренции на рынках коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению от 18.08.2015 отклоняются комиссией Управления за несостоятельностью, так как по существу не опровергают содержание аналитического отчета, а выражают лишь несогласие с ним. При этом, указание в данных замечаниях на то, что в указанных аналитических отчетах не приводятся доказательства в подтверждение отказа МКП «Воронежтеплосеть» от осуществления самостоятельных действий по сбору платежей также несостоятельно, поскольку доказательством указанного факта является непосредственно платежные документы, предоставляемые АО «ЕПСС ЖКХ ВО» к оплате потребителям, в которых в разделе исполнитель указано АО «ЕПСС ЖКХ ВО», его расчетный счет, а также штрих код, в то время как действующим жилищным законодательством не предусмотрено участие самостоятельного хозяйствующего субъекта от своего имени и со своим расчетным счетом в

расчетах за коммунальные услуги, который не является исполнителем коммунальных услуг, платежным агентом, либо банковским платежным агентом. Указание АО «ЕПСС ЖКХ ВО» в качестве замечания к аналитическим отчетам от 18.08.2015 на то, что АО «ЕПСС ЖКХ ВО» не является субъектом рынков коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению отклоняется, поскольку указанное обстоятельство не исключает и не может исключать факт нарушения требований п. 1 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции, поскольку запрещенные указанной нормой соглашения могут быть заключены как субъектами, действующими на одном товарном рынке, так и субъектами, осуществляющими свою деятельность на разных товарных рынках.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» по заключению и участию в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные МКП «Воронежтеплосеть» указанные коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», является нарушением пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренцию.

Факт заключения ограничивающих конкуренцию соглашений подтверждается содержанием договора № ИТО91 (п.п. 1.3.3, 1.3.4, 2.2.3.1, 2.2.3.4, 2.2.3.5, 2.2.3.6), заключенными между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть».

Факт участия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» в ограничивающем конкуренции соглашении подтверждается платежными документами, предоставляемыми АО «ЕПСС ЖКХ ВО» потребителям коммунальных услуг, а также чеком-ордером от 01.04.2015, об оплате полностью платежного документа (имеется в материалах дела), в котором в качестве получателя денежных средств указано АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и его расчетный счет, а не МКП «Воронежтеплосеть».

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции, одними из основных функций антимонопольного органа являются принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, установлено, что антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции, обязательные для исполнения предписания, в том числе предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (подпункт «а» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции), о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

В целях пресечения и предупреждения антимонопольной деятельности АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункты «а» и «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) для выдачи указанным хозяйствующим субъектам предписаний: о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции; о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к

ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41 Закона о защите конкуренции, Комиссия **решила:**

1. Признать действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и МКП «Воронежтеплосеть» по заключению и участию в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, которым МКП «Воронежтеплосеть» оказывает коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные МКП «Воронежтеплосеть» указанные коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» нарушением пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать АО «ЕПСС ЖКХ ВО» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции по факту заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с МКП «Воронежтеплосеть».

3. Выдать МКП «Воронежтеплосеть» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции по факту заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с АО «ЕПСС ЖКХ ВО».

4. Выдать АО «ЕПСС ЖКХ ВО» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

5. Выдать МКП «Воронежтеплосеть» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

В.Г. Попов
С.В. Михин
С.В. Крамаренко