

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 04-02/02-2015

г. Смоленск

Резолютивная часть оглашена 8 мая 2015 года

В полном объёме постановление изготовлено 12 мая 2015 года

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России <...> в присутствии защитника СМУП «ВЦ ЖКХ» <...> (доверенность от 12.01.2015, паспорт <...> рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.03.2015 №04-02/02-2015, составленный в отношении СМУП «ВЦ ЖКХ» (214000, г. Смоленск, ул. Б. Советская, д. 5; ОГРН 1026701420734; ИНН 6731009296), и материалы дела №04-02/02-2015 об административном правонарушении (с приложением дела №04-01/02-2014 о нарушении антимонопольного законодательства в 2-х томах),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела №04-02/02-2015 по части 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) явилось вступившее в силу решение комиссии Смоленского УФАС России от 29.10.2014 по делу №04-01/02-2014 о нарушении антимонопольного законодательства, которым установлен факт нарушения МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» пункта 1 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Решением комиссии Смоленского УФАС России от 29.10.2014 по делу №04-01/02-2014 (далее – Решение) соглашение между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» о навязывании собственникам (нанимателям) помещений многоквартирных домов г. Смоленска, осуществляющих непосредственное управление домом, невыгодных для потребителей условий договоров горячего водоснабжения о перечислении денежных средств за оказанные МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2014 коммунальные услуги на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», признано недопустимым в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 11 Федерального «О защите конкуренции».

Согласно части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено,

что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения:

1) 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);

2) об экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении хозяйствующим субъектом различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка;

4) об установлении условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях.

В силу пункта 18 статьи 4 Федерального 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 Федерального закона «О защите конкуренции» под признаками ограничения конкуренции понимаются 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.

В соответствии с частями 2 и 8 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. Собственники помещений в многоквартирном доме, осуществляющие непосредственное управление таким домом, вносят плату за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности.

Во исполнение требований статьи 157 ЖК РФ Правительство Российской Федерации утвердило Правила №354.

Пунктом 1 Правил №354 установлено, что данные правила регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям

помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

Пунктом 2 Правил №354, определены, в том числе, следующие основные понятия, используемые в Правилах:

- исполнитель – юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги;
- 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, природный газ, тепловая энергия, 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;
- потребитель – лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

В соответствии с пунктом 6 Правил №354 предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется на основании возмездного договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, из числа договоров, указанных в пунктах 9, 10, 11 и 12 Правил №354.

Условия предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме в зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом определяются в договорах холодного водоснабжения, горячего водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопления (теплоснабжения, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления), заключаемых собственниками жилых помещений в многоквартирном доме с соответствующей ресурсоснабжающей организацией (подпункт «в» пункта

9 Правил №354).

В соответствии с частью 2 статьи 164 ЖК РФ договоры горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопления (теплоснабжения, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления) заключаются каждым собственником помещения, осуществляющим непосредственное управление многоквартирным домом, от своего имени.

В соответствии с пунктом 7 Правил №354 договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, может быть заключен с исполнителем в письменной форме или путем совершения потребителем действий, свидетельствующих о его намерении потреблять коммунальные услуги или о фактическом потреблении таких услуг (далее - конклюдентные действия).

Договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, заключенный путем совершения потребителем конклюдентных действий, считается заключенным на условиях, предусмотренных данными Правилами.

В силу пункта 19 Правил №354 к существенным условиям договора относятся, в том числе, наименование, адрес, реквизиты расчетного счета и иная контактная информация исполнителя, в данном случае МУП «Смоленсктеплосеть».

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

- производить в установленном настоящими Правилами 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 (подпункт «Г»);

- 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 (подпункт «Д»);

- принимать от потребителей показания индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета, в том числе способами, допускающими возможность удаленной передачи сведений о показаниях приборов учета (телефон, сеть Интернет и др.) и использовать их при расчете размера платы за коммунальные услуги за тот расчетный период, за который были сняты показания, а также проводить проверки состояния указанных приборов учета и достоверности предоставленных потребителями сведений об их показаниях (подпункт «Ж»),

- предоставлять любому потребителю в течение 3 рабочих дней со дня получения от него заявления письменную информацию за запрашиваемые потребителем

расчетные периоды о помесячных объемах (количестве) потребленных коммунальных ресурсов по показаниям коллективных (общедомовых) приборов учета (при их наличии), о суммарном объеме (количестве) соответствующих коммунальных ресурсов, потребленных в жилых и нежилых помещениях в многоквартирном доме, об объемах (количестве) коммунальных ресурсов, рассчитанных с применением нормативов потребления коммунальных услуг, об объемах (количестве) коммунальных ресурсов, предоставленных на общедомовые нужды (подпункт «р»).

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) (подпункт «а»);

- привлекать на основании соответствующего договора, содержащего условие об обеспечении требований законодательством 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 (подпункт «е»);

- осуществлять иные права, предусмотренные жилищным законодательством Российской Федерации, в том числе настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг (подпункт «ж»).

Так, в соответствии с частью 15 статьи 155 ЖК РФ наймодатель жилого помещения, управляющая организация, иное юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым в соответствии с ЖК РФ 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.

С данной нормой права корреспондируется требование, изложенное в пункте 63 Правил №354.

Таким образом, в расчётах собственников помещений многоквартирных домов, осуществляющих непосредственное управление домом, за оказанные МУП «Смоленсктеплосеть» услуги горячего водоснабжения могут принимать участие привлечённые поставщиком услуг платёжные агенты и банковские платёжные агенты.

Так как платёжные агенты и банковские платёжные агенты не являются стороной

договорных отношений между поставщиком коммунальной услуги и собственниками помещений по оказанию горячего водоснабжения такие агенты не вправе требовать перечисления денежных средств за такую услугу на свой расчётный счёт. Данные агенты должны использовать в таких расчётах исключительно специальные банковские счета, с которых поступившие денежные средства от плательщиков должны быть перечислены в течение одного банковского дня без дополнительного поручения плательщика непосредственно поставщику (МУП «Смоленсктеплосеть»).

Рассматриваемые условия достигнутого между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» соглашения в части требования от собственников помещений перечисления денежных средств за горячее водоснабжение на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», не указывает на то, что СМУП «ВЦ ЖКХ» принимает участие в таких расчётах в качестве платёжного агента.

Из пункта 3 статьи 2 Федерального закона от 03.06.2009 №103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее по тексту – Федеральный закон №103-ФЗ) следует, что платёжный агент – это юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, осуществляющие деятельность по приему платежей физических лиц. Платежным агентом является оператор по приему платежей либо платёжный субагент.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона №103-ФЗ положения данного закона не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов:

- 1) осуществляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями при реализации товаров (выполнении работ, оказании услуг) непосредственно с физическими лицами, за исключением расчетов, связанных с взиманием платежным агентом с плательщика вознаграждения, предусмотренного настоящим Федеральным законом;
- 2) между юридическими лицами, и (или) индивидуальными предпринимателями при осуществлении ими предпринимательской деятельности, и (или) лицами, занимающимися частной практикой и не являющимися индивидуальными предпринимателями, которая не связана с выполнением функций платёжных агентов;
- 3) в пользу иностранных юридических лиц;
- 4) осуществляемых в безналичном порядке;
- 5) осуществляемых в соответствии с [законодательством](#) о банках и банковской деятельности.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Федерального закона №103-ФЗ платёжный агент при приеме платежей обязан использовать контрольно-кассовую технику с фискальной памятью и контрольной лентой, а также соблюдать требования [законодательства](#) Российской Федерации о применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов.

В соответствии с частями 14, 15 статьи 4 Федерального закона №103-ФЗ платёжный

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 Федерального закона №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.

Таким образом, осуществление СМУП «ВЦ ЖКХ» деятельности платежного агента, то есть в случае обращения плательщиков непосредственно в кассу СМУП «ВЦ ЖКХ» с наличной денежной массой, также не даёт право СМУП «ВЦ ЖКХ» использовать свой расчётный счёт в отношениях между собственниками помещений и МУП «Смоленсктеплосеть».

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.

В соответствии с пунктом 71 Правил №354 примерная [форма](#) платежного документа для внесения платы за коммунальные услуги и [методические рекомендации](#) по ее заполнению устанавливаются Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации по согласованию с Федеральной службой по тарифам.

Согласно пункту 7 Методических рекомендаций по заполнению примерной формы платежного документа для внесения платы за содержание и ремонт жилого помещения и предоставление коммунальных услуг, утверждённых приказом Минрегиона России от 19.09.2011 №454 (зарег. в Минюсте России от 16.11.2011 №22321) (далее – Методические рекомендации № 454), в [разделе 1](#) «Сведения о плательщике и исполнителе услуг» указываются обязательные сведения, в соответствии с [пунктом 69](#) Правил. Если к расчету платежей, подлежащих внесению потребителями, исполнитель привлекает стороннюю организацию, то в [разделе 1](#) «Сведения о плательщике и исполнителе услуг» рекомендуется дополнительно указывать наименование такой организации, ее адрес, телефон, факс, адрес электронной почты, адрес сайта в сети Интернет, режим работы.

В соответствии с пунктом 69 Правил №354 в платёжном документе указывается, 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.

МУП «Смоленсктеплосеть» является исполнителем коммунальной услуги горячего водоснабжения для собственников помещений, проживающих в многоквартирных домах г. Смоленска с формой непосредственного управления домом. Перечень

таких домов представлен МУП «Смоленсктеплосеть» письмом от 15.04.2014 №2436/19.

В материалах дела №04-01/02-2014 имеется договор горячего водоснабжения от 20.03.2014 №44354, заключённый между МУП «Смоленсктеплосеть» и <...> и договор от 01.12.2012 № 305093, заключённый между МУП «Смоленсктеплосеть» и <...>, условиями которых не предусмотрен порядок внесения платы потребителями услуги горячего водоснабжения на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ». Более того, из пункта 6.2 договора от 01.12.2012 № 305093 следует, что сторонами был установлен порядок внесения платы путём внесения денежных средств в наличной форме в кассу «Исполнителя» (или платёжным агентам, информация о которых будет дополнительно доведена до сведения в платёжном документе) или перечислением денежных средств в безналичной форме на расчётный счёт «Исполнителя».

В соответствии со статьёй 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным [пунктами 2 и 4](#) настоящей статьи, ничтожны.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать [правила](#), обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.) (пункт 4).

Как следует из Решения, МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» достигли соглашения, по условиям которого последнее с 01.01.2014 вправе было требовать на свой расчётный счёт плату за горячее водоснабжение, оказанное МУП «Смоленсктеплосеть», в том числе от своего имени вправе было требовать с потребителей такую оплату в судебном порядке (в январе-апреле 2014 году указанное соглашение оформлялось в г. Смоленске агентскими договорами от 20.01.2014 №05/14, от 04.02.2014 №06/14, от 06.03.2014 №14/14, от 10.04.2014 №15/14, срок действия договоров составлял один месяц, пролонгация не предусматривалась).

Одной из целей такого соглашения являлось установление с 01.01.2014 возможности требовать от собственников помещений многоквартирных домов г. Смоленска с непосредственной формой управления домом перечисления денежных средств за оказанные МУП «Смоленсктеплосеть» услуги горячего водоснабжения на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ». Достигнутая договорённость между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» подтверждается фактической реализацией условий такого соглашения (предъявлением с января 2014 года платёжных документов таким собственникам помещений по горячему водоснабжению, по которым возникла возможность перечисления денежных средств на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ»).

Пунктом 1.1 агентских договоров установлено, что Агент, выступая в качестве представителя Принципала по смыслу пункта 15 статьи 155 ЖК РФ, предусматривающего, что юридическое лицо, которому в соответствии с ЖК РФ вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, а также их представитель вправе взимать плату за жилое помещение и коммунальные услуги, обязуется по поручению Принципала осуществлять от имени и за счёт Принципала юридические и фактические действия по взиманию платы за оказываемые Принципалом в помещениях и/или общедомовые нужды коммунальные услуги («горячее водоснабжение»), именуемые далее – ЖКУ, осуществлять начисление платы за ЖКУ, формирование платёжных документов, на основании которых вносится плата за ЖКУ, доставку их физическим и юридическим лицам, которым Принципалом оказаны ЖКУ (далее – плательщики), и обработку поступившей в целях исполнения обязательств перед Принципалом платы за ЖКУ, а также осуществлять от своего имени последующие расчёты с Принципалом в установленном настоящим договором порядке. Агент обязуется осуществлять предъявление к плательщикам требований об оплате за ЖКУ в порядке, предусмотренном настоящим договором.

Агент, действуя от своего имени и за счёт Принципала, обязуется осуществлять в целях исполнения физическими лицами своих обязательств перед Принципалом по внесению платы за ЖКУ юридические и фактические действия по заключению с кредитными организациями договоров, предметом которых является информационное взаимодействие (и смежные обязательства кредитной организации) кредитной организации с Агентом по осуществляемым первой операциям по переводу денежных средств физических лиц на банковский счёт Агента, либо по исполнению настоящего договора с привлечением кредитных организаций на основании уже заключённых на момент совершения настоящей сделки договоров Агента с кредитными организациями (пункт 1.2 договора).

СМУП «ВЦ ЖКХ» письмом от 23.05.2014 №1/16-1437 направило в адрес МУП «Смоленсктеплосеть» проект Агентского договора на очередной месяц – на май 2014 года.

МУП «Смоленсктеплосеть» акцептовало его на иных условиях, направив письмом от 02.07.2014 №6245/06 проект агентского договора от 30.06.2014 №16/14 в своей редакции, предложив срок действия такого договора с 01.05.2014 по 31.12.2014.

Какой-либо информации о результатах рассмотрения СМУП «ВЦ ЖКХ» проекта агентского договора от 30.06.2014 №16/14 МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» в материалы дела №04-01/02-2014 не было представлено.

В соответствии со статьёй 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Учитывая, что после 30.04.2014 СМУП «ВЦ ЖКХ» продолжило ежемесячно предъявлять потребителям, выбравшим форму непосредственного управления домом, требования оплаты за оказанную МУП «Смоленсктеплосеть» коммунальную услугу горячего водоснабжения на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», Комиссия пришла к мнению, что соглашение между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» продолжило реализовываться.

В материалах дела №04-01/02-2014 имеются платёжные документы, предъявленные СМУП «ВЦ ЖКХ» к оплате по л/сч. 21165 и л/сч. 21184 в январе-апреле 2014 года.

В разделе 1 «Информация об Исполнителе (Получателе)» этих платёжных документов указано МУП «Смоленсктеплосеть» и указан специальный банковский счёт №40821810900142000010.

В разделе 2 «Информация для внесения платы Получателю платежа (Получателям платежей)» данных платёжных документов содержится информация для внесения платы получателю платежа в лице представителя Исполнителя – СМУП «ВЦ ЖКХ», а также указаны банковские реквизиты и расчётный счёт именно СМУП «ВЦ ЖКХ» - № 40702810010440015692.

Платёжные документы имеют штрих-код, по которому потребители могут оплачивать за горячее водоснабжение через устройства удалённого доступа.

В процессе рассмотрения дела №04-01/02-2014 Ответчиками неоднократно изменялась информация, содержащаяся в платёжных документах, которая, по сути, не влияла на порядок внесения плательщиками платы за горячее водоснабжение.

Так, согласно платёжным документам СМУП «ВЦ ЖКХ», полученным потребителями в мае-августе 2014 года, из раздела 2 платёжных документов был исключён номер расчётного счёта СМУП «ВЦ ЖКХ». В данном разделе была указана контактная информация СМУП «ВЦ ЖКХ» (представитель исполнителя) – организация, осуществляющая расчёт платежей (пункт 7 части 2 приложения к приказу Минрегиона России №454).

Комиссией Смоленского УФАС России по рассмотрению дела №04-01/02-2014 в банке ОАО «Сбербанк России» №86097236, расположенном по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-А, была произведена контрольная проверка возможности оплаты за горячее водоснабжение на расчётный счёт МУП «Смоленсктеплосеть» по платёжному документу за июль 2014 года, предъявленному СМУП «ВЦ ЖКХ» к оплате Максимович В.С. (л/сч. 44354), о чём был составлен Акт от 26.08.2014.

При сканировании штрих-кода с платёжного документа в окне банкомата высветилась информация, в соответствии с которой получателем платежа является СМУП «ВЦ ЖКХ», указаны реквизиты и номер расчётного счёта получателя – СМУП «ВЦ ЖКХ».

Из платёжных документов СМУП «ВЦ ЖКХ» за сентябрь 2014 года, предъявленных к оплате потребителям, выбравшим форму непосредственного управления домом, на оплату услуг горячего водоснабжения, был исключён штрих-код.

В раздел 1 «Информация о Исполнителе (Получателе)» платёжных документов

вместо специального банковского счёта №40821810900142000010 МУП «Смоленсктеполосеть» уже был указан расчётный счёт №40602810200140000009 предприятия, открытый в Смоленском филиале АБ «Россия». Какие-либо банковские реквизиты СМУП «ВЦ ЖКХ» из платёжных документах были исключены, но несмотря на это порядок внесения платы для плательщиков всё равно не изменился.

В материалах дела №04-01/02-2014 имеется договор о переводе денежных средств физических лиц от 30.09.2004 №37 (с дополнительными соглашениями от 07.10.2009 №5, от 20.10.2009 №7, от 17.02.2010 №8, №9 от 2012 года, от 06.02.2013 №10, от 26.04.2013 №10), заключённый между ОАО «Сбербанк России» и СМУП «ВЦ ЖКХ».

В соответствии с пунктами 2.1.1 и 2.1.2 договора банк обязуется организовать работу по приёму и перечислению платежей в пользу клиента (СМУП «ВЦ ЖКХ») в структурных подразделениях банка. Осуществлять приём платежей на основании платёжного документа (единой счет-квитанции), образец которого представлен в приложении 1 к настоящему договору.

Согласно пункту 4.1 договора (с дополнительным соглашением от 26.04.2013 №10) банковские реквизиты клиента: «счёт клиента №40702-810-0-1044-0015692 в филиале №3652 ЗАО «ВТБ 24».

ОАО «Сбербанк России» в лице Смоленского отделения №8609 письмами от 19.09.2014 №8609/5590 и от 13.10.2014 №374 сообщило Смоленскому УФАС России, что последние изменения в условия договора о переводе денежных средств физических лиц от 30.09.2004 №37, заключенного между СМУП «ВЦ ЖКХ» и ОАО «Сбербанк России», были внесены 26.04.2013. Иные изменения в указанный договор до настоящего времени не вносились.

Правоотношения между Банком и СМУП «ВЦ ЖКХ», в том числе, в части правового статуса сторон регламентированы положениями вышеуказанного договора (с последующими изменениями и дополнениями). Из положений договора следует, что СМУП «ВЦ ЖКХ» является клиентом Банка, в пользу которого Банк принимает переводы денежных средств физических лиц (за жилищные и коммунальные услуги) и перечисляет последние на счет клиента в соответствии с условиями договора.

Таким образом, все суммы платежей, принятые банком от плательщиков по сформированным СМУП «ВЦ ЖКХ» платёжным документам, перечисляются на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ».

ОАО «Сбербанк России» сообщило, что только по отдельному распоряжению (по иному изменённому платёжному требованию) физического лица банк может осуществить перевод денежных средств по указанным плательщиком реквизитам.

ОАО «Сбербанк России» также сообщило, что между лицевым счётом плательщика и расчётным счётом получателя платежа должна быть взаимосвязь, чтобы получатель смог идентифицировать плательщика, оплатившего за жилищно-коммунальные услуги.

Учитывая вышеизложенное, комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела №04-01/02-2014 пришла к мнению, что даже при указании в

платёжном документе расчётного счёта МУП «Смоленсктеплосеть» с одновременным указанием в нём лицевого счёта, открытого в СМУП «ВЦ ЖКХ» (когда лицевой счёт передан кредитной организации от СМУП «ВЦ ЖКХ», как от клиента банка), денежные средства будут перечислены именно на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», при этом плательщик будет идентифицирован именно по лицевому счёту, указанному в таком платёжном документе.

СМУП «ВЦ ЖКХ» выступает в этом случае в отношениях с кредитной организацией не как представитель МУП «Смоленсктеплосеть» (как это указано в платёжных документах), а как клиент банка, то есть действует от своего имени.

Таким образом, достигнутым с 01.01.2014 между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» соглашением установлена возможность требовать от собственников помещений многоквартирных домов, выбравших способ непосредственного управления многоквартирным домом, оплату коммунальной услуги по горячему водоснабжению лицу, которое не является для них стороной договора – СМУП «ВЦ ЖКХ».

Приведенные выше обстоятельства указывают на продолжение реализации достигнутого между Ответчиками рассматриваемого соглашения и на отсутствие воли сторон соглашения по устранению нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3 статьи 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

Согласно статье 168 ГК РФ сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Статьей 180 ГК РФ установлено, что недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1005 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Согласно условиям агентских договоров СМУП «ВЦ ЖКХ» с 01.01.2014 должно было бы действовать от имени и за счёт принципала (МУП «Смоленсктеплосеть»), однако по платёжным документам, предъявляемым СМУП «ВЦ ЖКХ» к оплате потребителям за горячее водоснабжение, оплата потребителей по умолчанию зачисляется на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», когда такая возможность должна отсутствовать.

Таким образом, соглашение между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» в части возложения на потребителей собственников (нанимателей) помещений многоквартирных домов, осуществляющих способ непосредственного управления домом, обязанностей оплачивать коммунальные услуги по горячему водоснабжению на расчётный счёт агента (СМУП «ВЦ ЖКХ»), является ничтожными.

МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» располагали информацией о том, что заключаемые ими агентские договоры являются антиконкурентными соглашениями (дело о нарушении антимонопольного законодательства №04-01/11-2013, судебная практика по делам А62-908/2013, А62-766/2013, А62-181/2014), и заключение в 2014 году аналогичного соглашения с изменением содержания информации в платёжных документах направлено на преодоление сложившейся судебной практики.

Заключенным соглашением исполнитель коммунальной услуги по горячему водоснабжению (МУП «Смоленсктеплосеть») отказался от осуществления своих функций (самостоятельных действий) на указанном рынке, допустил к осуществлению названных функций постороннее (с точки зрения ответственности перед потребителями) лицо, что указывает на изменение общих условий обращения товара на товарном рынке и на изменение условий договора горячего водоснабжения.

Таким образом, рассматриваемым соглашением нарушено требование, изложенное в пункте 1 части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона «О защите конкуренции» действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 [статьи 10](#) настоящего Федерального закона (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 настоящего закона), соглашения и согласованные действия, предусмотренные [частями 2 - 4 статьи 11](#), [статьей 11.1](#) настоящего закона, сделки, иные действия, предусмотренные [статьями 27 - 30](#) настоящего закона, 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 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что

заключенные им соглашения, предусмотренные [частями 2 - 4](#) настоящей статьи, могут быть признаны допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) или с [частью 1 статьи 13](#) настоящего закона.

Доказательств, предусмотренных вышеприведенными положениями Федерального закона «О защите конкуренции», материалы дела №04-01/02-2014 не содержат. Комиссия Смоленского УФАС России таких обстоятельств самостоятельно не установила.

Частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Понятие вины юридического лица является единым и заключается в возможности соблюсти установленные нормы и правила и в не принятии им исчерпывающих мер по их соблюдению.

Вина СМУП «ВЦ ЖКХ» в совершении данного административного нарушения

заключается в том, что у него имелась реальная возможность для соблюдения требований действующего законодательства, однако им не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению этих требований.

Доказательств принятия СМУП «ВЦ ЖКХ» всех зависящих от него мер по предупреждению совершения административного правонарушения, а также доказательств наличия объективных препятствий для соблюдения требований антимонопольного законодательства, материалы дела не содержат.

Исходя из вышеизложенного, в действиях СМУП «ВЦ ЖКХ» имеется состав административного правонарушения.

Объект правонарушения – общественные отношения в области предпринимательской деятельности (глава 14 КоАП РФ).

Объективная сторона – заключение между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» соглашения о навязывании собственникам (нанимателям) помещений многоквартирных домов г. Смоленска, осуществляющих непосредственное управление домом, невыгодных для потребителей условий договоров горячего водоснабжения о перечислении денежных средств за оказанные МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2014 коммунальные услуги на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», признанного недопустимым в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

Субъект правонарушения – юридическое лицо СМУП «ВЦ ЖКХ» (214000, г. Смоленск, ул. Б. Советская, д. 5).

Субъективная сторона – юридическое лицо СМУП «ВЦ ЖКХ» виновно в совершении административного правонарушения, так как у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Требования о привлечении к административной ответственности предъявлены в пределах срока давности, установленного статьей 4.5. КоАП РФ.

Процедура производства по делу об административном правонарушении соблюдена, проверочные мероприятия осуществлены уполномоченными лицами в установленном законом порядке, протокол об административном правонарушении составлен в надлежащей форме уполномоченным лицом, процессуальных нарушений, которые носили бы существенный характер и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не усматривается.

Согласно пункту 5 статьи 26.1 КоАП РФ подлежит выяснению обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, характер и размер ущерба, причинённого административным правонарушением, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, иные имеющие для правильного разрешения дела

обстоятельства, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

Согласно примечанию 3 к статье 14.32 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а также следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность:

- 1) лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них;
- 2) лицо, совершившее административное правонарушение, не приступило к исполнению заключенного им ограничивающего конкуренцию соглашения.

С учётом имеющихся в деле материалов признаны следующие смягчающие ответственность обстоятельства:

- оказание СМУП «ВЦ ЖКХ» содействия Смоленскому УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении (пункт 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ);
- СМУП «ВЦ ЖКХ» не является организатором ограничивающего конкуренцию соглашения (подпункт 1 пункта 3 примечания к статье 14.32 КоАП РФ).

Согласно примечанию 4 к статье 14.32 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3, пунктами 1, 2 и 3 примечания 3 к статье 14.31 КоАП РФ, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

- 1) организация лицом, совершившим административное правонарушение, ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий;
- 2) принуждение лицом, совершившим административное правонарушение, иных лиц к совершению административного правонарушения либо к продолжению участия в ограничивающих конкуренцию соглашении или согласованных действиях.

С учётом имеющихся в деле материалов отягчающие ответственность обстоятельства не установлены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Ограничивающие конкуренцию соглашения в силу Федерального закона «О

защите конкуренции» (Глава 2) относятся к фактам монополистической деятельности, запрещенной Конституцией Российской Федерации.

Основания для признания данного правонарушения малозначительным отсутствуют, так как установленное антиконкурентное соглашение создаёт существенную угрозу охраняемым государством общественным отношениям по защите конкуренции, и, тем более, было сторонами реализовано.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф равен сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Достигнутое между МУП «Смоленсктеплосеть» и СМУП «ВЦ ЖКХ» соглашение о навязывании собственникам (нанимателям) помещений многоквартирных домов г. Смоленска, осуществляющих непосредственное управление домом, невыгодных для потребителей условий договоров горячего водоснабжения о перечислении денежных средств за оказанные МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2014 коммунальные услуги на расчётный счёт СМУП «ВЦ ЖКХ», произошло на рынке коммунальных услуг горячего водоснабжения, на котором действует МУП «Смоленсктеплосеть» (исполнитель коммунальной услуги по горячему водоснабжению). СМУП «ВЦ ЖКХ» на рынке коммунальных услуг горячего водоснабжения в 2013 году деятельность не осуществляло, в связи с чем у предприятия отсутствовала выручка на данном рынке.

Таким образом, в силу части 1 статьи 14.31 на СМУП «ВЦ ЖКХ» может быть наложен штраф в размере 100 000 рублей.

В соответствии с положениями пункта 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно пункту 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц

соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Оценив характер и степень общественной опасности допущенного СМУП «ВЦ ЖКХ» правонарушения, а также финансовое положение предприятия, считаю возможным снизить размер административного штрафа ниже низшего предела, установленного санкцией части 1 статьи 14.32 КоАП РФ, с учетом положений пункта 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать СМУП «ВЦ ЖКХ» (214000, г. Смоленск, ул. Б. Советская, д. 5; ОГРН 1026701420734; ИНН 6731009296) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 рублей (пятьдесят тысяч рублей 00 копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в федеральный бюджет в полном объеме, по следующим реквизитам:

получатель: **УФК по Смоленской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области, л/с 04631485530), ИНН 6730031796, КПП 673001001. Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ СМОЛЕНСК Г.СМОЛЕНСК, БИК 046614001, р/счет 40101810200000010001, КБК 16111602010016000140, код по ОКТМО 66701000, УИН Ъ30cd54AS05120156444** (квитанция для уплаты штрафа прилагается).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.