

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 04-01/17-230/10**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**  
**г. Москва**

**Резолютивная часть решения оглашена «27» декабря 2010 г.**

**В полном объеме решение изготовлено «18» января 2010 г.**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей: Департамента жилищно - коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы, Политической партии «Российская объединенная демократическая партия «ЯБЛОКО», при отсутствии представителей Правительства Москвы (ответчик извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом);

рассмотрев дело № 04-01/17-230/10, возбужденное приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве от 13.08.2010 № 696 по признакам нарушения Правительством Москвы части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) Комиссия,

**УСТАНОВИЛА:**

Основанием возбуждения дела № 04-01/17-230/10, послужило обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения Правительством Москвы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в принятии Постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77-ПП «О мерах по улучшению системы учета водопотребления и совершенствованию расчетов за холодную, горячую воду и тепловую энергию в жилых зданиях и объектах социальной сферы города Москвы», в результате которого произошло недопущение, ограничение, устранение конкуренции (пункт 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 04-01/17-230/10 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

Правительство Москвы является высшим постоянно действующим коллегиальным исполнительным органом государственной власти города Москвы, обладающим общей компетенцией и обеспечивающим согласованную деятельность подведомственных ему органов исполнительной власти города Москвы, осуществляющим свою деятельность на основании Закона города Москвы от 20.12.2006 № 65 «О Правительстве Москвы».

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона города Москвы от 20.12.2006 № 65 «О Правительстве Москвы» Правительство Москвы издает правовые акты, имеющие нормативный характер, в форме постановлений Правительства Москвы.

В соответствии с ходатайством Правительства Москвы от 16.09.2010 к участию к рассмотрению дела определением от 16.09.2010 к рассмотрению дела привлечен Департамент жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы (далее – ДЖКХиБ) в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

В ходатайстве Правительства Москвы указано, что ДЖКХиБ является разработчиком проекта Постановления № 77-ПП, осуществляет справочную и консультационную работу по принятому документу.

Департамент жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы является юридическим лицом, действующим на основании Положения, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 28 августа 2007 г. № 739-ПП.

В соответствии с пунктом 1.1 Положения ДЖКХиБ является отраслевым органом исполнительной власти города Москвы, созданным для формирования и проведения единой политики города Москвы в области управления, сбалансированного развития и эффективного функционирования, рационального использования средств бюджета города Москвы и заемных средств в сферах жилищно-коммунального хозяйства, благоустройства, озеленения, обращения с отходами производства и потребления, признанных приоритетными сферами для развития города Москвы, а также осуществления полномочий в сфере водных отношений.

Определением от 07.12.2010 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела привлечена РОДП «Яблоко».

Правительство Москвы издало постановление от 10.02.2004 № 77-ПП «О мерах по улучшению системы учета водопотребления и совершенствованию расчетов за холодную, горячую воду и тепловую энергию в жилых зданиях и объектах социальной сферы города Москвы» (далее - Постановление № 77-ПП).

По состоянию на 27.12.2010 в Постановление № 77-ПП были внесены изменения постановлениями Правительства Москвы от 25 мая 2004 г. № 329ПП, от 28 августа 2007 г. № 750ПП.

Пунктом 3.1 Постановления № 77-ПП (в редакции постановлений Правительства Москвы от 25.05.2004 № 329-ПП, от 28.08.2007 № 750-ПП) утвержден Порядок организации учета потребления холодной и горячей воды по общедомовым и квартирным приборам учета (Приложение № 1 к Постановлению № 77-ПП) (далее – Порядок организации учета), пунктом 3.2 - Методика распределения между абонентами и потребителями объемов и стоимости холодной и горячей воды и услуг водоотведения на основе показаний приборов учета воды (Приложение 2 к Постановлению № 77-ПП) (далее – Методика распределения объемов и стоимости воды).

Комиссией установлено, что согласно пункту 2.2 Порядка организации учета под «Исполнителем» понимается организация, управляющая жилищным фондом (жилищная организация). В соответствии с пунктом 2.1. Порядка организации учета к организации, управляющей жилищным фондом (жилищной организации) относятся:

- организации, в собственности (полном хозяйственном ведении или оперативном управлении) которых находится жилищный фонд;
- организации, в обязанности которых входит предоставление потребителям коммунальных услуг либо выполнение функций исполнителя (в том числе товарищества и другие объединения собственников жилых и нежилых помещений в жилых зданиях);
- организации, выполняющие по договору функции по управлению жилищным фондом, предоставляющие или обеспечивающие предоставление гражданам и юридическим лицам коммунальных услуг.

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка организации учета приобретение и установка квартирных приборов учета холодной и горячей воды производится исполнителями (управляющими организациями) на основании заявлений потребителей за их счет. Пункты 4.6 и 4.7 Порядка организации учета в совокупности устанавливают, что ремонт, обслуживание и поверка

индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды производятся исполнителем (управляющей организацией) по договору со специализированной организацией.

Таким образом, привлечение собственником (пользователем) помещения иной специализированной организации для установки, ремонта, обслуживания и поверки индивидуальных приборов учета воды не допускается.

Пунктами 5.5, 5.6 Порядка организации учета установлена обязанность собственников (пользователей) помещений ежемесячно оплачивать услуги исполнителя (управляющей организации) по ремонту и обслуживанию индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды по тарифам, определенным жилищной организацией (управляющей организацией) с момента ввода прибора учета в эксплуатацию (по акту) независимо от факта пользования услугами холодного и горячего водоснабжения, канализации.

В соответствии с пунктами 6.1.3, 6.1.5 Порядка организации учета исполнитель (управляющая организация) обязан обеспечить предоставление потребителю услуг по ремонту и обслуживанию приборов учета холодной и горячей воды путем заключения договора со специализированной организацией, имеющей лицензию на данный вид деятельности, и своевременное начисление потребителям платежей за услуги по ремонту и обслуживанию приборов учета воды.

Пункт 6.2.1. Порядка организации учета закрепляет право исполнителя (управляющей организации) включать в состав платежей и требовать от потребителей оплаты услуг по ремонту и обслуживанию приборов учета воды.

Пункт 6.3.3. Порядка организации учета обязывает потребителя оплачивать исполнителю (управляющей организации) услуги по установке, ремонту и обслуживанию приборов учета воды в порядке и сроки, установленные настоящим документом.

В материалах, представленных РОДП «Яблоко» (письмо от 30.09.2010, направленное в адрес ФАС России) сообщается, что пункты 4.6, 4.7, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.2.3, 6.2.5, 6.3.1, 6.3.2 Порядка организации учета обязывают потребителя коммунальной услуги водоснабжения вступать в отношения по обслуживанию, ремонту и поверке индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды только с управляющей организацией, предоставляют управляющей организации право требовать свободного доступа в помещение для проведения обслуживания, требовать оплаты независимо от оказания (неоказания) услуги. Пункт 5.5 Порядка организации учета предоставил управляющей организации право включать в стоимость обслуживания индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды отдельной строкой в платежном документе (далее – ЕПД) без договора с потребителем. Пункт 6.2.5 Порядка позволяет управляющей организации применять к потребителю не установленные федеральными актами санкции за отказ потребителя за оказание платных услуг в виде изменения порядка расчета за водопотребление – отказа принимать показания квартирных приборов учета холодной и горячей воды для расчета за водопотребление.

В пояснениях РОДП «Яблоко» по существу дела от 10.12.2010 представлены обращения граждан в РОДП «Яблоко» с жалобами на навязывание им услуг технического обслуживания квартирных счетчиков воды, в которых управляющие компании, обосновывая свои действия положениями Постановления № 77-ПП и Регламента выполнения работ по обслуживанию и поверке внутридомовых технических средств, обеспечивающих обработку и автоматизированную передачу данных об объемах потребления ресурсов в городе Москве, утвержденного первым заместителем мэра в Правительстве Москвы Бирюковым П.П. 26.09.2009 (далее - Регламент), без согласия граждан и без выполнения работ

по обслуживанию индивидуальных приборов учета включают в ЕПД плату за их обслуживание, определяют исполнителей указанных услуг, препятствуют иным специализированным организациям оказывать данные услуги.

По мнению РОДП «Яблоко», ежемесячное обслуживания приборов учета не требует специальной квалификации и может осуществляться пользователями самостоятельно, а поэтому является необязательной и навязанной потребителям. В подтверждение своей позиции РОДП «Яблоко» представила Комиссии паспорта индивидуальных приборов учета воды, используемых в Москве, из которых установлено следующее:

**Таблица 1. Информация о техническом обслуживании, гарантийном сроке эксплуатации и межповерочном интервале, содержащаяся в паспортах приборов учета**

Наименование прибора учета / Наименование, адрес изготовителя	Техническое обслуживание	Гарантийный срок эксплуатации	Межповерочный интервал
S 100 / ООО «Эльстер Метроника» (111250, г.Москва, Красноказарменная 12)	<p>* Ежемесячно проводить осмотр прибора, обращать внимание на подтеки и течи. При обнаружении течи принять меры к устранению</p> <p>* Своевременное проведение периодической поверки</p>	24 месяца со дня ввода счетчика в эксплуатацию	<p>Холодной воды</p> <p>6 лет</p> <p>Горячей воды</p> <p>4 года</p>
Берегун 02.15.110 (счетчик горячей воды) / ООО «СУ-29» (109004 Москва, Товарищеский переулок, дом 36/16 стр. 1)	<p>Наружные поверхности счетчика необходимо содержать в чистоте</p> <p>Следует периодически проводить внешний осмотр счетчика. При утечке воды (появление капель в местах соединения штуцеров с корпусом) необходимо вызвать представителя организации, установившей счетчик</p> <p>При загрязнении защитного стекла индикаторного устройства его следует протирать салфеткой, смоченной мыльным раствором</p>	36 месяцев со дня ввода счетчика в эксплуатацию	4 года
Счетчик воды крыльчатый «Вектор» / ООО «СПбЗИП» (195248 Санкт-Петербург, шоссе Революции, 84)	<p>- содержать в чистоте наружные поверхности счетчика</p> <p>- регулярно, но не реже 1 раза в год, проводить внешний осмотр счетчика, проверяя его целостность и отсутствие течи в соединениях; в случае наличия механических повреждений счетчика – заменить счетчик; при появлении в</p>	12 месяцев со дня ввода счетчика в эксплуатацию	<p>Холодной воды</p> <p>6 лет</p> <p>Горячей воды</p>

Наименование прибора учета / Наименование, адрес изготовителя	соединениях течи – устранить её Техническое обслуживание - периодически проводить поверку счетчика	Гарантийный срок эксплуатации	4 года Межповерочный интервал
ZENNER ETK (холодной воды),  ETW и ETH  (горячей воды) / Германия	-	24 месяца со дня продажи	Холодной воды  6 лет  Горячей воды  4 года
UNIMAG / Actaris Metering Systems, Италия	- содержать в чистоте наружные поверхности счетчика  - регулярно, но не реже 1 раза в год, проводить внешний осмотр счетчика, проверяя: нет ли течи в местах соединения счетчика с трубопроводом; при появлении течи – заменить прокладки	12 месяцев со дня ввода счетчика в эксплуатацию	Холодной воды  6 лет  Горячей воды  4 года

Правительство Москвы в пояснениях от 13.12.2010 пишет, что пункт 4.6 Порядка организации учета не ограничивает конкуренцию и направлен на регламентирование договорных отношений между управляющей компанией и специализированной организацией в целях безусловного привлечения к услугам по техническому обслуживанию приборов учета компаний, имеющих соответствующую лицензию в соответствии с требованиями Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании видов деятельности» (п.93 ч.1 ст.17), а также аттестат аккредитации, выданный Госстандартом России (ст.13 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Правила проведения аккредитации метрологических служб юридических лиц на право поверки средств измерений, утвержденные постановлением Госстандарта России от 17.12.2002 № 124).

В пояснениях ДЖКХиБ (от 27.12.2010), указывается, что согласно пункту 9 Федерального закона от 26 июня 2008 года № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» при применении средств измерений должны соблюдаться обязательные требования к условиям их эксплуатации. Одним из основных требований к конструкции средств измерений, установленных частью 2 пункта 9 указанного Федерального закона, заключается в том, что конструкция средств измерений должна обеспечивать ограничение доступа к определенным частям средств измерений (включая программное обеспечение) в целях предотвращения несанкционированных настройки и вмешательства, которые могут привести к искажениям результатов измерений. Таким образом, проверка, например, работы счетного механизма на приборе, невозможна без нарушения целостности пломб и демонтажа прибора учета.

Кроме того, ДЖКХиБ указывает на то, что в соответствии с Приказом Госстроя

России от 16.08.2000 № 184 «Об утверждении рекомендаций по нормированию труда на установку, обслуживание и ремонт приборов учета и регулирования в жилищно-коммунальном хозяйстве. Часть 1. Нормы времени на установку, обслуживание и ремонт счетчиков воды» счетчики воды подлежат обязательному обслуживанию, которое включает в себя комплекс операций по поддержанию счетчиков воды в работоспособном и исправном состоянии и в надлежащем внешнем виде при использовании по назначению (в соответствии с технической документацией на измерительные приборы и устройства). Согласно Приказу Госстроя от 16.08.2000 № 184, обслуживание приборов учета (счетчиков воды) возможно только специалистами, обладающими познаниями в данной области и имеющими соответствующую квалификацию. Так, пункт 3.2 приказа Госстроя России от 16.08.2000 № 184 предусматривает примерный состав работ, входящих в техническое обслуживание счетчиков воды, а также перечень профессий, которые должен иметь специалист, осуществляющий обслуживание счетчиков воды.

По мнению Правительства Москвы (пояснения от 13.12.2010), обязательство по заключению договоров по обслуживанию индивидуальных приборов учета у управляющей организации возникает в случаях:

- если предоставление услуги предусмотрено договором управления, содержание которого утверждается решением общего собрания собственников помещений,
- если собственник помещения заключил договор на оплату воды по показаниям индивидуальных приборов учета с управляющей организацией.

Вместе с тем, Комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с пунктом 93 части 1 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании видов деятельности» лицензированию подлежит деятельность по изготовлению и ремонту средств измерений, а в соответствии с частью 2 статьи 13 Федерального закона от 26 июня 2008 года № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в установленном порядке в области обеспечения единства измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели. Однако к деятельности по обслуживанию приборов учета законодательство не устанавливает лицензионных требований.

Рекомендации по нормированию труда на установку, обслуживание и ремонт приборов учета и регулирования в жилищно-коммунальном хозяйстве, утвержденные приказом Госстроя России от 16.08.2000 № 184, четко разделяют процедуры обслуживания и ремонта приборов учета в пунктах 2.3, 2.4:

Обслуживание - комплекс операций или операция по поддержанию счетчиков воды в работоспособном и исправном состоянии и в надлежащем внешнем виде при использовании по назначению (в соответствии с технической документацией на измерительные приборы и устройства).

Ремонт - комплекс операций по восстановлению и поддержанию работоспособности счетчиков воды и их составных частей, устранению выявленных неполадок, отказов и неисправностей, возникших в работе или выявленных при техническом обслуживании, своевременной замене вышедших из строя счетчиков, их узлов и деталей.

Под поверкой в соответствии с пунктом 17 статьи 2 Федерального закона от 26 июня 2008 года № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» понимается совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

Для выполнения работ по поверке, ремонту, обслуживанию требуется разная компетенция исполнителей. Требование наличия лицензии по ремонту приборов учета и (или) аккредитации на поверку к исполнителю работ по обслуживанию

приборов учета является необоснованным, сокращает круг хозяйствующих субъектов на рынке по оказанию услуг по обслуживанию приборов учета.

Таким образом, положения пунктов 4.5, 4.6, 4.7, 5.5, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.3.3 Порядка организации учета создают необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами на рынке по оказанию услуг по обслуживанию приборов учета, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

2. Анализ действующего законодательства не подтверждает довод Правительства Москвы о случаях, в которых у управляющей организации возникает обязанность обслуживания индивидуальных приборов учета воды.

В соответствии с частью 1 статьи 162 Жилищного кодекса Российской Федерации договор управления многоквартирным домом заключается на условиях, указанных в решении общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме. Общее собрание жильцов наделено компетенцией принимать решения в отношении порядка владения, пользования, обслуживания общего имущества собственников. В отношении имущества, не отнесенного к общему, каждому собственнику в силу части 1 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации принадлежат права владения, пользования и распоряжения таким имуществом.

В соответствии с частью 1 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации и пункта 5 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 № 491, индивидуальные приборы учета не отнесены к общему имуществу собственников помещений.

Таким образом, общее собрание не правомочно своим решением устанавливать обязанность собственников заключать договор по обслуживанию индивидуальных приборов учета воды, а, следовательно, договор управления не может содержать условия о предоставлении услуги обслуживания индивидуальных приборов учета воды.

В соответствии с частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 16 Порядка предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, размер платы за коммунальные услуги определяется исходя из показаний индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета при наличии в помещениях индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета и при отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета.

Таким образом, в случае, если прибор учета установлен и соответствует требованиям к средствам измерений, установленным статьей 9 Федерального закона от 26.06.2008 № 102ФЗ «Об обеспечении единства средств измерений», он должен использоваться для расчета объема потребления воды, вне зависимости от наличия (отсутствия) договора с управляющей организацией на оплату воды по показаниям индивидуальных приборов учета, содержащего условия об обслуживании индивидуальных приборов учета воды.

Установление обязанности потребителя заключать договор на установку, обслуживание и ремонт индивидуальных приборов учета воды исключительно с

управляющей организацией, которая в свою очередь в силу пункта 6.1.3 Порядка организации учета обеспечивает исполнение такого договора путем заключения договора со специализированной организацией, имеющей лицензию на данный вид деятельности, ограничивает количество хозяйствующих субъектов, которые могут быть привлечены потребителем для установки, ремонта и обслуживания индивидуальных приборов учета контрагентами управляющей организации.

Таким образом, положения пунктов 4.5, 4.6, 4.7, 5.5, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.3.3 Порядка организации учета могут привести к ограничению конкуренции на товарных рынках по установке, ремонту и обслуживанию приборов учета путем установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Таким образом, порядок установки, обслуживания и ремонта индивидуальных приборов учета воды, установленный пунктами 4.5, 4.6, 4.7, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.2.3, 6.2.5, 6.3.1, 6.3.2 Порядка организации учета, ведет к ограничению конкуренции на рынках обслуживания и ремонта приборов учета воды, и нарушает запреты, установленные пунктами 2, 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

3. В соответствии с пунктом 8.4.2 Порядка организации учета при подборе приборов учета, устанавливаемых на водопроводных вводах в жилые здания, среди нормативных документов, которыми следует руководствоваться, указана методика ГУП "МосводоканалНИИпроект".

На вопрос о правовом обосновании наделения хозяйствующего субъекта функцией по утверждению указанной методики, а также обоснование ограничений, установленных указанной методикой, к выбору приборов учета, устанавливаемых на водопроводных вводах в жилые здания Правительство ДЖКХиБ пояснило (от 27.12.2010), что пункт 8.4 Порядка организации учета в настоящее время не применяется.

Комиссией установлено, что пункт 8.4 Порядка организации учета не отменен. Таким образом, хозяйствующий субъект (ГУП "МосводоканалНИИпроект") наделяется правом установления ограничений на выбор приборов учета, устанавливаемых на водопроводных вводах в жилые здания. Таким образом, пунктом 8.4 Порядка организации учета установлено не предусмотренное законодательством Российской Федерации требование к товарам.

Таким образом, пункт 8.4 Порядка организации учета может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции путем необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам.

4. Комиссией установлено, что в разделе 2 Методики распределения объемов и стоимости воды хозяйствующему субъекту (МГП «Водоканал») дано указание о разном порядке расчетов с жилищными организациями и иными абонентами, а также вводится понятие «оптовых тарифов», используемых для расчетов между МГП "Мосводоканал" и жилищными организациями, отличных от тарифов, используемых для расчетов жилищными организациями с потребителями услуг.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Методики распределения объемов и стоимости воды при отсутствии приборов учета воды на холодную и горячую воду субабонент рассчитывается с жилищной организацией по соответствующему тарифу, увеличенному в 1,5 раза (за исключением жилищных и бюджетных организаций).

Кроме того, Комиссией установлено несоответствие ряда положений раздела 4 Методики распределения объемов и стоимости воды положениям Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (пункты 19, 22, 23 Правил,



подпункт 3 пункта 1, подпункт 1 пункта 3, Приложения № 2 к Правилам) в части определения размера платы за коммунальные услуги при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и оборудовании отдельных помещений индивидуальными приборами учета.

Согласно пояснениям ДЖКХиБ (от 27.12.2010) пункты 2.1, 2.2 Методики распределения объемов и стоимости воды в настоящее время не применяются. Целью положения, установленного пунктом 3.1.1 Методики распределения объемов и стоимости воды, является упорядочение тарифной политики и ее использование для стимулирования мероприятий по ресурсосбережению, а том числе, стимулирование оборудования помещений в многоквартирных домах приборами учета воды, что, по мнению Правительства Москвы, соответствует федеральной политике в области энергосбережения и повышения энергоэффективности.

В пояснениях (от 13.12.2010) Правительство Москвы пишет, что Методика распределения объемов и стоимости воды является документом, безусловно соответствующим Жилищному кодексу Российской Федерации в отличие Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307. В свою очередь Жилищный кодекс имеет большую юридическую силу по сравнению с постановлением Правительства Российской Федерации, утвердившим Правила.

Свою позицию Правительство Москвы обосновало наличием противоречия между Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, и частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации и статьи 541 Гражданского кодекса, выразившимся в том, что, по мнению Правительства Москвы, ни потребители, проживающие в жилых помещениях, не оборудованных индивидуальными приборами учета, ни потребители, проживающие в жилых помещениях, оборудованных индивидуальными приборами учета, не оплачивают коммунальные услуги по показаниям приборов учета. Такая позиция, как указало Правительство Москвы, подтверждается решениями судов (определения Верховного суда Российской Федерации от 23.12.2009 № 5Г09121, от 04.08.2010 № 5-Г10-105).

Комиссией установлено, что раздел 2 Методики распределения объемов и стоимости воды не отменен. В разделе 2 дается указание конкретному хозяйствующему субъекту (МГП "Мосводоканал"), а также теплоснабжающим организациям об особом порядке определения размера оплаты за воду.

В соответствии с частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Указанный порядок утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 15 Правил размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации. В случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный

потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной воды, горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Таким образом, использование «оптовых тарифов» для расчетов между МГП "Мосводоканал", теплоснабжающими организациями и жилищными организациями, отличных от тарифов, используемых для расчетов жилищными организациями с потребителями услуг, противоречит указанным положениям федерального законодательства.

По вопросу несоответствия Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, Жилищному кодексу Российской Федерации Комиссией установлено, что в приведенных Правительством Москвы решениях судов не дается оценки соответствия Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, положениям Жилищного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 22 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, при определении объема потребленной воды в жилом помещении, не оборудованном индивидуальными приборами учета используются нормативы потребления, которые в соответствии с пунктом 5 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306, учитывают этажность, износ внутридомовых инженерных коммуникаций и оборудования (то есть потери коммунального ресурса во внутридомовых сетях). Использование исключительно показаний индивидуальных приборов учета в жилых помещениях потери коммунального ресурса во внутридомовых сетях не учитывает. Поэтому подпунктом 3 пункта 1 Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, предусмотрен коэффициент, учитывающий показания коллективного (общедомового) прибора учета.

Таким образом, согласно порядку предусмотренному Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, при отсутствии индивидуальных приборов учета пользователи помещений оплачивают коммунальные услуги исходя из нормативов потребления, а при наличии исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям коллективных (общедомовых) и индивидуальных приборов учета, что соответствует нормам Жилищного кодекса Российской Федерации.

В случае определения размера платы за коммунальные услуги при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и оборудовании отдельных помещений индивидуальными приборами учета следование порядку, установленному Методикой распределения объемов и стоимости воды, приводит к иным размерам начислений, чем следование положениям Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307.

Разделы 2.4, пункт 3.1.1 Методики распределения объемов и стоимости воды содержат нормы, предусматривающие условия обращения товара на товарном рынке оказания коммунальных услуг холодного и горячего водоснабжения и водоотведения, отличающиеся от порядка, установленного федеральным законодательством. Указанные нормы предусматривают возможность установления дискриминационных условий для потребителей коммунальных услуг, выборочного правоприменения.

В разделе 2 конкретному хозяйствующему субъекту МГП "Мосводоканал", осуществляющему деятельность на рынке поставки коммунальных ресурсов, дано указание использовать при расчете с отдельной категорией потребителей (жилищными организациями) оптовых тарифов, отличных от тарифов, используемых для расчетов жилищными организациями с потребителями услуг.

Таким образом, разделы 2.4, пункт 3.1.1 Методики распределения объемов и стоимости воды могут привести к ограничению конкуренции.

Постановление № 77-ПП было принято 10.02.2004. По состоянию на 27.12.2010 в Постановление № 77-ПП были внесены изменения постановлениями Правительства Москвы от 25 мая 2004 г. № 329ПП, от 28 августа 2007 г. № 750ПП. Указанные изменения не касались норм Постановления № 77-ПП, рассмотренных Комиссией.

Бездействие Правительства Москвы, выразившееся в не исключении из Постановления № 77-ПП положений, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В частности, пункт 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, пункт 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктами 2, 4 статьи 41, статьи 49, статьи 50, подпунктом «д» пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать бездействие Правительства Москвы нарушившим часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в части не исключения из акта (постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП) положений, которые могут привести или привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе:

- положений пунктов 4.5, 4.6, 4.7, 5.5, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.3.3 Порядка организации учета потребления холодной и горячей воды по общедомовым и квартирным приборам учета, утвержденного пунктом 3.1 постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП, на товарном рынке по обслуживанию приборов учета путем установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары, а также на товарных рынках по установке, ремонту и обслуживанию приборов учета путем установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары;

положений пункта 8.4 Порядка организации учета потребления холодной и горячей воды по общедомовым и квартирным приборам учета, утвержденного пунктом 3.1 постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам;

- положений разделов 2.4, пункта 3.1.1 Методики распределения между абонентами и потребителями объемов и стоимости холодной и горячей воды и услуг водоотведения на основе показаний приборов учета воды, утвержденной пунктом 3.2 постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП, предусматривающих условия обращения товаров на товарных рынках поставки коммунальных ресурсов, оказания коммунальных услуг холодного и горячего водоснабжения и водоотведения, отличающихся от порядка, установленного федеральным законодательством.

2. Выдать Правительству Москвы предписание об изменении акта (постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП) путем отмены нарушающих антимонопольное законодательство пунктов 4.5, 4.6, 4.7, 5.5, 5.6, 6.1.3, 6.1.5, 6.2.1, 6.3.3, 8.4 Порядка организации учета потребления холодной и горячей воды по общедомовым и квартирным приборам учета, утвержденного пунктом 3.1 постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП, раздела 2, пункта 3.1.1, раздела 4 Методики распределения между абонентами и потребителями объемов и стоимости холодной и горячей воды и услуг водоотведения на основе показаний приборов учета воды, утвержденной пунктом 3.2 постановления Правительства Москвы от 10.02.2004 № 77ПП.

*Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течении трех месяцев со дня его вынесения.*

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