

31.12.2015

5374/02

РЕШЕНИЕ

по делу №281-15/02АЗ

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 29.12.2015

Решение в полном объеме изготовлено 31.12.2015

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

председатель Комиссии - <...>, и.о. руководителя управления,

члены Комиссии - <...>, главный специалист-эксперт управления,

- <...>, ведущий специалист-эксперт управления,

рассмотрев дело № 281-15/02 АЗ, возбужденное по признакам нарушения ООО «Теплосервис Образцовский» (ИНН 5720017208, ОГРН 1095741001498, 302523, Орловская область, Орловский район, с. Звягинки, ул. Административная, д. 4) и АО «Региональный информационный центр Орловской области» (ИНН 5753200537; ОГРН 1135749002124; 302030, г. Орел, ул. 2-я Курская, д. 34; далее – АО «РИЦ», акционерное общество) пунктов 1 и 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии: Ответчиков: представителя ООО «Теплосервис Образцовский» по доверенности <...>, представителей АО «РИЦ» по доверенности – <...> и <...>

УСТАНОВИЛА:

Дело № 281-15/02 АЗ было возбуждено в соответствии с приказом Орловского УФАС России от 20.07.2015 № 138 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения ООО «Теплосервис Образцовский» и АО «РИЦ» пунктов 1 и 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции по результатам полученных в ходе рассмотрения поступивших в Орловское УФАС России обращений граждан документов и информации. В указанных обращениях граждане описывали неправомерные, по их мнению, действия управляющих организаций, выразившиеся, в том числе в передаче полномочий на печатание единых квитанций на оплату коммунальных услуг, содержание и ремонт жилья, передаче лицевого счетов многоквартирных домов в АО «РИЦ», а также в необходимости оплаты помимо коммунальных услуг, оказываемых ими, «комиссии банка».

В соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Орловское УФАС России приступило к рассмотрению поступивших обращений и для полного и объективного их рассмотрения направило запрос в управляющие организации и в Управление по тарифам и ценовой политике Орловской области - орган исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, осуществляющий функции по выработке региональной политики, нормативного правового регулирования, правоприменительные функции и функции по контролю в области государственного регулирования тарифов (цен) на товары (услуги), лицензирования, функции по лицензированию отдельных видов деятельности на территории Орловской области.

Ответ из Управления по тарифам и ценовой политике Орловской области далее – Управление по тарифам) поступил в Управление 30.04.2015 по электронной почте. В своем ответе Управление по тарифам сообщило, что в соответствии с Положением об Управлении по тарифам и ценовой политике Орловской области, утвержденным постановлением Правительства Орловской области от 22.12.2014 № 408, к полномочиям Управления по тарифам и ценовой политике Орловской области не относится осуществление контроля платы за коммунальные услуги.

Из ответов управляющих организаций следовало, что в целях обеспечения

операции по начислению и сбору платежей за содержание и ремонт общего имущества в жилых помещениях, коммунальные услуги управляющими организациями были заключены агентские договоры с АО «Единый центр процессинга и биллинга Орловской области» (в настоящее время – Акционерное общество «Региональный информационный центр Орловской области», АО «РИЦ»).

Управлением был направлен соответствующий запрос в АО «РИЦ». Ответ от акционерного общества поступил в Управление 25.06.2015.

В ходе анализа представленных документов и информации было установлено, что между АО «РИЦ» и рядом управляющих, ресурсоснабжающих и других организаций заключены агентские договоры, в том числе с ООО «Теплосервис Образцовский» заключен Агентский договор № 6/PCO/OP от 04.12.2014 (далее – Агентский договор).

Согласно пункту 2.1. Агентского договора «Агент (АО «РИЦ») принимает на себя обязательства по начислению платы за коммунальные услуги по отоплению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению, учету начислений, организации сбора и учёту оплаченных денежных средств за коммунальные услуги по отоплению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению (далее – Услуги) Потребителей многоквартирных домов, жилых домов, домовладений согласно Приложению № 1 к Договору, осуществление перерасчета по Услугам» и пр.

В соответствии с пунктом 3.2.12. Агентского договора АО «РИЦ» «обязано осуществлять сбор платежей Потребителей за оказанные услуги от финансово-кредитных организаций (банков) и других юридических лиц и предпринимателей, имеющих право на осуществление деятельности по приему платежей (платежных агентов), на условиях аккумуляирования собранных платежей Потребителей за Услуги на счетах Агента и не противоречащих настоящему Договору».

Пунктом 3.4.6. Агентского договора предусмотрена обязанность Принципала уплачивать Агенту вознаграждение в соответствии с разделом 5 Договора.

Пунктом 5.1 Агентского договора установлена «стоимость ежемесячного вознаграждения Агента за услуги, оказываемые Принципалу, которая ежедневно удерживается Агентом из сумм, подлежащих перечислению на счет Принципала».

ООО «Теплосервис Образцовский» в соответствии с пунктом 3.4.9. Агентского договора «в период действия настоящего договора обязуется воздерживаться от самостоятельного осуществления деятельности, составляющей предмет настоящего договора в отношении «многоквартирных домов, жилых домов, домовладений», указанных в Приложении № 1 к настоящему договору, а также не заключать договоров с третьими лицами на выполнение работ и оказание услуг, аналогичных по своему содержанию тем, которые указаны в настоящем договоре в отношении указанных в агентском договоре, или оказания услуг, аналогичных по своему содержанию тем, которые указаны в настоящем договоре в отношении «многоквартирных домов, жилых домов, домовладений», указанных в Приложении № 1 к настоящему договору».

В соответствии с пунктом 3.4.10. Агентского договора «в период действия настоящего договора не заключать с третьими лицами договоров на прием

платежей по платежным документам, изготавливаемым Агентом, без согласования с Агентом».

Пунктом 3.4.11. Агентского договора ООО «Теплосервис Образцовский» (Принципал) «обязуется в целях обеспечения взаимодействия в рамках единой с Агентом информационной системы в трехдневный срок с момента начала фактического оказания услуг (печать Агентом и доставка платежных документов) по настоящему договору направить Банкам и агентам извещения о расторжении ранее заключенных договоров на прием платежей».

Срок действия Агентского договора № 6/PCO/OP от 04.12.2014 в соответствии с пунктом 8.1.: «вступает в силу с момента подписания сторонами и будет действовать до 31.12.2015. Срок действия Договора считается автоматически пролонгированным на один год, если ни одна из сторон не уведомит другую об отказе от Договора за 30 дней до даты прекращения его действия».

Из представленной АО «РИЦ» договорной практики следовало, что аналогичные условия присутствуют и в договорах, заключенных с рядом других управляющих организаций и организаций, оказывающих иные виды коммунальных услуг.

Как следовало из представленных гражданами платежных документов на оплату коммунальных услуг, денежные средства поступали на расчетный банковский счет АО «РИЦ» № 40702810747000001792.

В силу части 1 статьи 4 Жилищного Кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) жилищное законодательство регулирует отношения по поводу, в том числе внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги.

Статьей 155 ЖК РФ установлен порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги.

Частью 9 статьи 155 ЖК РФ определено, что собственники жилых домов оплачивают услуги и работы по их содержанию и ремонту, а также вносят плату за коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности.

Исполнителем коммунальных услуг (отопление и водоснабжение) для граждан являлось не АО «РИЦ», а ресурсоснабжающая организация - ООО «Теплосервис Образцовский».

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в том числе, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка).

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

Пунктом 19 статьи 4 Закона о защите конкуренции регламентировано, что агентский договор «вертикальным» соглашением не является.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Исполнение отдельных пунктов Агентского договора № 6/PCO/OP от 04.12.2014, заключенного между ООО «Теплосервис Образцовский» и АО «РИЦ», может привести (привело) к ограничению конкуренции в части создания препятствия другим хозяйствующим субъектам доступа на рынок услуг управления эксплуатацией жилого фонда в части оказания услуг по начислению платы за коммунальные услуги по отоплению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению, учёту начислений, организации сбора и учёту оплаченных денежных средств и др., поскольку иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, поставлены в неравные условия по сравнению с АО «РИЦ».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Как следует из пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под признаками ограничения конкуренции понимается, в частности, 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.

Учитывая изложенное, в действиях ООО «Теплосервис Образцовский» и АО «РИЦ» в

рамках заключенного Агентского договора усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части навязывания неопределенному кругу лиц условий договора, невыгодных для них, и пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части установления запрета ООО «Теплосервис Образцовский» на заключение аналогичных договоров.

На основании вышеизложенного Орловским УФАС России в отношении ООО «Теплосервис Образцовский» и АО «РИЦ» (далее – Ответчики по делу) было возбуждено дело № 281-15/02 АЗ по признакам нарушения пунктов 1 и 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно определению от 21.07.2015 рассмотрение дела было назначено на 13.08.2015 на 11 час. 30 мин., а Ответчикам по делу в срок до 10.08.2015 было необходимо представить в Орловское УФАС России надлежащим образом оформленные копии документов и информацию:

ООО «Теплосервис Образцовский»:

1. Указать, кто является разработчиком Агентского договора.
2. Мотивированные пояснения по включению в Агентский договор условий содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства (п.п. 3.4.9 и 3.4.10.)
3. Копии действующих договоров управления многоквартирными жилыми домами, находящимися в управлении ООО «Теплосервис Образцовский».
4. Правоустанавливающие документы (Устав, Свидетельство о государственной регистрации, Свидетельство о постановке на налоговый учет, информационное письмо органа статистики о присвоении кодов, лицензии на осуществление видов деятельности и т.д.).
5. Сведения о принадлежности к группе лиц по основаниям, указанным в статье 9 Закона о защите конкуренции с приложением подтверждающих документов (при их наличии).
6. Сообщите, обращалось ли Общество к иным хозяйствующим субъектам с целью заключения договора по оказанию услуг начисления и сбора платежей за содержание и ремонт общего имущества в жилых помещениях, коммунальные услуги. В случае если обращались, представить соответствующую переписку.
7. Сообщите, обращались ли в Общество иные хозяйствующие субъекты с целью заключения договора по оказанию услуг начисления и сбора платежей за содержание и ремонт общего имущества в жилых помещениях, коммунальные услуги. В случае если обращались, представить соответствующую переписку.

АО «РИЦ»:

1. Мотивированные пояснения по включению в Агентский договор условий содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства (п.п. 3.4.9 и 3.4.10.).
2. Правоустанавливающие документы (Устав, Свидетельство о государственной

регистрации, Свидетельство о постановке на налоговый учет, информационное письмо органа статистики о присвоении кодов, лицензии на осуществление видов деятельности и т.д.).

3. Сведения о структурных подразделениях, действующих на территории Орловской области, с указанием адреса местонахождения и обслуживаемых районов.

4. Сведения о принадлежности к группе лиц по основаниям, указанным в статье 9 Закона о защите конкуренции с приложением подтверждающих документов (при их наличии).

04.08.2015 в Орловское УФАС России поступило письмо АО «РИЦ» от 04.08.2015 № 306, из которого следовало:

1. разработчиком Агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP является АО «РИЦ».

2. подпункты 3.4.9, 3.4.10 Агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP относятся только к периоду действия договора, включены с целью организационно-технического порядка для обеспечения возможности Агенту надлежащим образом исполнять свои обязательства перед Принципалом; в настоящий момент пункты 3.4.9, 3.4.10 исключены из Агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP.

3. на территории Орловской области успешно функционируют три обособленных подразделения; кроме того, всем банкам и платёжным агентам, осуществляющим прием платежей от населения за жилищно-коммунальные услуги, расположенным на территории Орловской области, были сделаны коммерческие предложения о заключении договоров на прием платежей потребителей жилищно-коммунальных услуг.

4. АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» не являются взаимозависимыми лицами и не подходят под группы лиц, указанных в части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

К указанному письму АО «РИЦ» были приложены копии устава АО «РИЦ», свидетельства о государственной регистрации, свидетельства о постановке на налоговый учет, информационного письма органа статистики о присвоении кодов, дополнительного соглашения № 1 к Агентскому договору от 04.12.2014 № 6/PCO/OP.

10.08.2015 в Орловское УФАС России поступило письмо ООО «Теплосервис Образцовский» от 07.08.2015 № 188, из которого следовало, что:

1. Разработчиком Агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP является АО «РИЦ».

2. Договоры управления многоквартирными жилыми домами ООО «Теплосервис Образцовский» не заключало, потому что не является управляющей организацией, а предоставляет коммунальные услуги (отопление и водоснабжение) как ресурсоснабжающая организация.

3. ООО «Телосервис Образцовский» к иным хозяйствующим субъектам с целью заключения договора по оказанию услуг начисления и сбора платежей за

содержание и ремонт общего имущества в жилых помещениях, коммунальные услуги не обращалось.

4. В ООО «Телосервис Образцовский» иные хозяйствующие субъекты с целью заключения договора по оказанию услуг начисления и сбора платежей за содержание и ремонт общего имущества в жилых помещениях, коммунальные услуги не обращались.

5. 06.08.2015 ООО «Телосервис Образцовский» обратилось в АО «РИЦ» с письменным уведомлением об одностороннем отказе от исполнения агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP в соответствии со статьей 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

К указанному письму ООО «Теплосервис Образцовский» приложило копии правоустанавливающих документов.

11.08.2015 в Орловское УФАС России поступило ходатайство АО «РИЦ» (письмо от 11.08.2015 № 331) об отложении заседания Комиссии по делу № 281-15/02 АЗ.

Также 11.08.2015 ООО «Теплосервис Образцовский» письмом от 11.08.2015 № 191 представило в адрес Орловского УФАС России копию письменного уведомления об одностороннем отказе от исполнения агентского договора от 04.12.2014 № 6/PCO/OP в соответствии со статьей 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

12.08.2015 ООО «Теплосервис Образцовский» письмом от 1.08.2015 № 193 сообщило о принадлежности к группе лиц по основаниям пункта 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции ООО «Теплосервис Образцовский» и генеральный директор общества <...>.

13.08.2015 Комиссией по рассмотрению дела № 281-15/02 АЗ в установленном порядке было рассмотрено и удовлетворено ходатайство АО «РИЦ».

Также 13.08.2015 представителем ООО «Теплосервис Образцовский» по доверенности <...> было заявлено устное ходатайство (изложенное, по его мнению, в письме Общества от 07.08.2015 № 188) о прекращении производства по делу № 281-15/02 АЗ в связи с устранением нарушения. Указанное ходатайство было рассмотрено в установленном порядке и отклонено ввиду наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства Ответчиками при заключении договорной практики.

Определением от 13.08.2015 в результате заявленного АО «РИЦ» ходатайства об отложении рассмотрения дела рассмотрение дела № 281-15/02 АЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 26.08.2015. Указанным определением у Ответчиков были запрошены соответствующие копии документов и информация.

25.08.2015 в Орловское УФАС России письмом от 25.08.2015 № 203 ООО «Теплосервис Образцовский» представило копии договора горячего водоснабжения и договора энергоснабжения (пункт 5.1 определения от 13.08.2015), заключенных с управляющей организацией ООО «Жилсервис». По пункту 5.1. определения от 13.08.2015 информация не была представлена.

26.08.2015 в адрес Орловского УФАС России поступило письмо АО «РИЦ» от

25.08.2015 № 346 с информацией, раскрывающей сведения о группе лиц АО «РИЦ».

26.08.2015 в ходе рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ представителем ООО «Теплосервис Образцовский» было заявлено письменное ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ в связи с расторжением агентского договора № 6/PCO/OP от 04.12.2014 и передачей базы данных от АО «РИЦ» в ООО «Теплосервис Образцовский». В подтверждение совершенных действий ООО «Теплосервис Образцовский» была представлена копия акта приема-передачи информации (базы данных) к Агентскому договору № 6/PCO/OP от 04.12.2015 (акт от 25.08.2015) и копия письма ООО «Теплосервис Образцовский» от 14.08.2015 № 199 в адрес АО «РИЦ» с просьбой о передаче информационной базы, необходимой для формирования платежного документа.

Заявленное ходатайство было рассмотрено в установленном порядке.

Также представитель ООО «Теплосервис Образцовский» пояснил, что информация по пункту 5.2 определения от 13.08.2015 не была представлена ввиду отсутствия и в связи с заявленным ходатайством, по его мнению, необходимость в ее предоставлении отсутствует.

26.08.2015 в ходе рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ было установлено, что АО «РИЦ» не представило информацию, запрошенную определением от 13.08.2015. Представители АО «РИЦ» пояснили, что определение от 13.08.2015 в адрес АО «РИЦ» не поступало.

Ходатайство ООО «Теплосервис Образцовский» Комиссией было отклонено в виду необходимости установления наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчиков при заключении Агентского договора № 6/PCO/OP; рассмотрение дела № 281-15/02 АЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 27.10.2015. У Ответчиков были запрошены необходимые для рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ по существу копии документов и информация.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ Орловским УФАС России был направлен запрос информации в Управление государственной жилищной инспекции Орловской области (далее – Жилищная инспекция).

Запрошенная информация от Ответчиков и Жилищной инспекции поступила в Управление в установленный срок.

15.10.2015 в адрес Орловского УФАС России поступило ходатайство АО «РИЦ» (письмо от 14.10.2015 № 490) о прекращении рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ ввиду того, что рассмотрение вопросов по возбужденному делу выходит за рамки полномочий Орловского УФАС России, т.к. функции по контролю за соблюдением жилищного законодательства не входят в компетенцию антимонопольных органов. Данный вывод был сделан АО «РИЦ» на основании, полученного письма от Федеральной антимонопольной службы (далее - ФАС России) от 01.10.2015 № АД/53102/15. Как сообщили представители АО «РИЦ», ФАС России рекомендовала акционерному обществу обратиться в Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации (далее – Минстрой РФ) по вопросам, изложенным в обращении от 02.09.2015 № 363.

Ранее АО «РИЦ» также было заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения

дела № 281-15/02 АЗ (письмо от 24.09.2015 № 390).

Заявленные АО «РИЦ» ходатайства были рассмотрены Комиссией в установленном порядке и отклонены в виду того, что рассматриваемое дело № 281-15/02 АЗ было возбуждено Орловским УФАС России по усмотренным признакам нарушения антимонопольного законодательства (пунктов 1 и 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции). Возбуждение и рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства входит в компетенцию антимонопольных органов (статья 23 Закона о защите конкуренции) и антимонопольному органу необходимо установить наличие (отсутствие) нарушения антимонопольного законодательства со стороны Ответчиков, при заключении агентского договора.

В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается Комиссией в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению; в случаях, связанных с необходимостью получения дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен Комиссией, но не более чем на шесть месяцев.

Трехмесячный срок рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ истекал 21.10.2015.

Определением от 21.10.2015 срок рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ был продлен на период получения всех необходимых для принятия решения документов и информации, но не более чем на шесть месяцев, т.е. до 21.04.2016.

Определением от 27.10.2015 рассмотрение дела № 281-15/02 АЗ было приостановлено до получения ответов на запросы Орловского УФАС России по существу вопросов, рассматриваемых в деле № 281-15/02 АЗ, из ФАС России и Минстроя РФ. Кроме того, указанным определением была запрошена соответствующая информация у АО «РИЦ», поступившая в Орловское УФАС России в установленный срок.

Ответ Минстроем РФ был получен Управлением посредством электронной почты 21.12.2015 (письмо Минстроя РФ от 17.12.2015 № 41229-ЕС/04).

Как следовало из данного письма Минстроя РФ, наниматели жилых помещений, собственники жилых помещений, управляющие и ресурсоснабжающие организации должны действовать в соответствии с жилищным законодательством РФ.

Изучив, имеющиеся в материалах дела документы и материалы, а также полученный ответ Минстроя РФ, Комиссия по рассмотрению дела № 281-15/02 АЗ пришла к выводу о том, что полученных материалов достаточно для дальнейшего рассмотрения дела № 281-15/02 АЗ и принятия решения по нему.

Определением от 22.12.2015 рассмотрение дела № 281-15/02 АЗ было возобновлено и назначено к рассмотрению на 29.12.2015. Указанным определением у Ответчиков были запрошены копии документов и информация, поступившие в Орловское УФАС России в полном объеме и в установленный срок.

Из письма АО «РИЦ» от 28.12.2015 № 663 следовало, что за период действия Агентского договора (январь – август 2015 года) в безналичном порядке в АО «РИЦ» поступили денежные средства от граждан (физических лиц) в размере

383 392,45 рублей, а наличными (через кассу) – 656 958,62 рублей. Кроме того, по запросу Управления АО «РИЦ» были представлены копии квитанций, предъявленных АО «РИЦ» в период действия Агентского договора к оплате за предоставленные ООО «Теплосервис Образцовский» коммунальные услуги абонентам – физическим лицам, у которых нет управляющих компаний или не определен способ управления (не менее 5 шт. за каждый месяц). С помощью системы «Сбербанк Онлайн» членами Комиссии по рассмотрению дела № 281-15/02 АЗ было установлено, что при оплате квитанций (оплата по платежному коду), денежные средства поступают не на специальный счет АО «РИЦ», а на расчетный (л/сч 57000700000065, л/сч 5700070006582, л/сч 5700070011007, л/сч 5700070011566), что позже было подтверждено представителями АО «РИЦ» в ходе рассмотрения дела №281-15/02 АЗ 29.12.2015.

Как следует из договора специального банковского счета платежного агента № 40821810647000000017 от 06.05.2014, заключенного АО «РИЦ» с ОАО «Сбербанк России» (далее - Банк), в Банке АО «РИЦ» открыт специальный счет № 40821810647000000017 для осуществления расчетов по приему платежей физических лиц в соответствии с Федеральным законом от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее – Закон о платежных агентах), нормативными актами Центрального банка Российской Федерации (Банка России), Перечнем тарифов и услуг, оказываемых клиентам Банка и его филиалами, а также другими условиями указанного выше договора.

Однако, в системе «Сбербанк Онлайн» при указании указанного специального счета АО «РИЦ» не было найдено ни одного получателя, соответствующего условиям поиска.

Письмом от 28.12.2015 № 331 ООО «Теплосервис Образцовский» сообщило, что в период действия Агентского договора ООО «Теплосервис Образцовский» от физических лиц, у которых нет управляющих компаний или не определен способ управления, наличные денежные средства, денежные средства через банковские терминалы, банки, почту – не поступали. При этом в письме было указано, что за период действия Агентского договора сумма начисленных денежных средств (плата за предоставленные ООО «Теплосервис Образцовский» коммунальные услуги абонентам – физическим лицам, у которых нет управляющих компаний или не определен способ управления) составляла 1 115 753,88 рублей, а сумма поступивших денежных средств (платежи физических лиц за предоставленные ООО «Теплосервис Образцовский» коммунальные услуги абонентам – физическим лицам, у которых нет управляющих компаний или не определен способ управления) составила 995 114,76 рублей, в то время как АО «РИЦ» указало сумму денежных средства, поступивших от физических лиц в размере 1 040 351,07 рублей.

Так же ООО «Теплосервис Образцовский» были представлены копии договоров ресурсоснабжения, заключенных ООО «Теплосервис Образцовский» с абонентами – физическими лицами без участия управляющих компаний. В соответствии с пунктом 8 представленных договоров «Абонент оплачивает полученную холодную воду и отведенные сточные воды до 1-го числа месяца, следующего за расчетным месяцем, на основании счетов, выставяемых к оплате организацией водопроводно-канализационного хозяйства не позднее 5-го числа месяца, следующего за расчётным. Датой оплаты считается дата поступления

денежных средств на расчетный счет организации водопроводно-канализационного хозяйства»; в соответствии подпунктом е) пункта 14 представленных договоров «Абонент обязан производить оплату по настоящему договору в порядке, в сроки и в размере, которые определены в соответствии с настоящим договором». В соответствии с пунктом 74 представленных договоров «Изменения к настоящему договору считаются действительными, если они оформлены в письменном виде, подписаны уполномоченными на то лицами и заверены печатями обеих сторон». ООО «Теплосревис Образцовский» вместе с представленными договорами были представлены только Акты о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, на основании чего Комиссия делает вывод о том, что условия представленных договоров не изменялись.

Изучив материалы дела, выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела 281-15/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» по заключению ограничивающих конкуренцию соглашений, которые приводят к навязыванию собственникам жилых домов, для которых ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные ресурсоснабжающей организацией жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «РИЦ», а равно участию в них, нарушают пункт 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, и которые приводят к установлению запрета ООО «Теплосервис Образцовский» на заключение аналогичных агентских договоров, нарушают пункт 3 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 признаками ограничения конкуренции являются 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.

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

Частью 9 статьи 155 ЖК РФ определено, что собственники жилых домов оплачивают

услуги и работы по их содержанию и ремонту, а также вносят плату за коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности.

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.

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

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

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

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

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

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

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

– требовать внесения платы за потребленные коммунальные услуги, а также в случаях, установленных федеральными законами и договором, содержащим

положения о предоставлении коммунальных услуг, - уплаты неустоек (штрафов, пеней);

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

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

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 (пункт 63 Правил № 354).

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 жилых домов оплачивают услуги и работы по их содержанию и ремонту, а также вносят плату за коммунальные услуги в соответствии с договорами, заключенными с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности.

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

Согласно пункту 3 статьи 2 Закона 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 9 и 15 статьи 155 ЖК РФ денежные средства от потребителей жилищно-коммунальных услуг должны поступать на счет исполнителя коммунальных услуг - ресурсоснабжающей организации.

Следовательно, денежные средства могут поступать на счета исполнителя коммунальных услуг - 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 ресурсоснабжающей 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, ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией для 1115 абонентов – физических лиц, которым ООО «Теплосервис Образцовский» в период действия Агентского договора предоставляло коммунальные услуги без участия управляющих компаний (списки домов имеются в материалах дела).

ООО «Теплосервис Образцовский» в материалы дела № 281-15/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства предоставлены типовые договоры ресурсоснабжения, заключенные с собственниками жилых домов, для которых ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией.

В соответствии с пунктом 8 представленных договоров «Абонент оплачивает полученную холодную воду и отведенные сточные воды до 1-го числа месяца, следующего за расчетным месяцем, на основании счетов, выставяемых к оплате организацией водопроводно-канализационного хозяйства не позднее 5-го числа месяца, следующего за расчётным. Датой оплаты считается дата поступления денежных средств на расчетный счет организации водопроводно-канализационного хозяйства»; в соответствии подпунктом е) пункта 14 представленных договоров «Абонент обязан производить оплату по настоящему договору в порядке, в сроки и в размере, которые определены в соответствии с настоящим договором».

В соответствии с пунктом 74 представленных договоров «Изменения к настоящему договору считаются действительными, если они оформлены в письменном виде, подписаны уполномоченными на то лицами и заверены печатями обеих сторон».

ООО «Теплосервис Образцовский» вместе с представленными договорами были представлены только Акты о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, на основании чего Комиссия делает вывод о том, что условия представленных договоров сторонами не изменялись.

Таким образом, учитывая условия указанных договоров, заключенных с собственниками жилых домов ООО «Теплосервис Образцовский», а также положения действующего жилищного законодательства (в том числе частей 9 и 15 статьи 155 ЖК РФ, пункта 63 Правил № 354), ООО «Теплосервис Образцовский» обязано принимать от собственников жилых домов, для которых оно является ресурсоснабжающей организацией (исполнителем коммунальной услуги) плату за жилищно-коммунальные услуги самостоятельно либо через третьих лиц, являющихся платежными агентами или банковскими платежными агентами.

04.12.2014 между ООО «Теплосервис Образцовский» и АО «РИЦ» заключен Агентский договор, в соответствии с пунктом 1.1 которого ООО «Теплосервис Образцовский» (Принципал) поручает, а АО «РИЦ» (Агент) принимает на себя обязательства по начислению платы за коммунальные услуги по отоплению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению (далее – Услуги) Потребителей многоквартирных домов, жилых домов, домовладений согласно Приложению № 1 к Договору, осуществление перерасчета по Услугам, учета дебиторской задолженности для формирования и печати единого платежного документа; обязательства по осуществлению абонентского обслуживания Потребителей; обязательства по подготовке (печати) Платежных документов для внесения платы за Услуги, а также по передаче всех платежных документов Потребителю; формирования базы данных о получателях мер социальной поддержки Потребителей по оплате услуг, согласно постановлению Правительства Орловской области от 29.05.2009 № 43 «Об установлении денежной формы предоставления мер социальной поддержки по оплате жилого помещения и коммунальных услуг отдельным категориям граждан». В соответствии с пунктом 3.1.2. Агент имеет право получать вознаграждение до Договора в виде платы за учет начисленных и полученных денежных средств Потребителями за Услуги.

В соответствии с пунктом 3.2. Агент обязуется:

«3.2.1. Осуществлять формирование информационной базы в электронном виде для формирования единого платежного документа, учитывать платежи за Услуги, оказываемые Потребителям, перерасчеты по коммунальным услугам и дебиторскую задолженность Потребителей, обрабатывать финансовые потоки начисленных и принятых Платежей;

3.2.2. Оказывать комплекс услуг по учету начисления платы за Услуги и денежных средств, оплаченных Потребителями и дебиторской задолженности Потребителей;

3.2.3. Вести Лицевой счет отдельно за каждое жилое (нежилое) помещение, жилой дом, домовладение Потребителя;

- 3.2.4. Совместно с Принципалом вести сбор информации и данных, необходимых для определения начисленных сумм, самостоятельно отслеживать оперативные изменения при начислении платежей;
- 3.2.5. Ежемесячно производить учет начислений Потребителям за Услуги, а также вести в электронном виде информационную базу, согласно Приложению № 6 к настоящему Агентскому договору;
- 3.2.6. При учете платы за Услуги использовать действующие нормативы и тарифы, указанные Принципалом;
- 3.2.7. Производить учет начисленных платежей за Услуги, обеспечивая выставление платежного документа Потребителю в порядке, установленном ст. 155 ЖК РФ;
- 3.2.8. Изготавливать (печатать) Платежные документы для внесения платы за Услуги;
- 3.2.9. Обеспечивать передачу Платежных документов Потребителю;
- 3.2.10. Формировать базы данных о получателях мер социальной поддержки Потребителей по оплате Услуг, согласно постановлению Правительства Орловской области от 29.05.2009 № 43 «Об установлении денежной формы предоставления мер социальной поддержки по оплате жилого помещения и коммунальных услуг отдельным категориям граждан»;
- 3.2.11. Соблюдать принципы и правила обработки персональных данных, предусмотренные Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», соблюдать конфиденциальность персональных данных и обеспечивать безопасность персональных данных при их обработке, а также обеспечивать защиту обрабатываемых персональных данных в соответствии со статьей 19 указанного Федерального закона;
- 3.2.12. Осуществлять сбор платежей Потребителей за оказанные услуги от финансово-кредитных организаций (банков) и других юридических лиц и предпринимателей, имеющих право на осуществление деятельности по приему платежей (платежных агентов) на условиях аккумуляирования собранных платежей Потребителей за услуги на счетах Агента и не противоречащих настоящему Договору;
- 3.2.13. Осуществлять перечисление Принципалу, по реквизитам Принципала, указанным в п. 12 настоящего договора, собранных платежей Потребителей за услуги по мере поступления платежей, но не позднее следующего банковского дня с предоставлением информации Принципалу о поступивших и перечисленных денежных средствах с использованием сети «Интернет», либо факсимильной связи;
- 3.2.14. Обеспечить зависящие от Агента условия для сохранения среднемесячной собираемости платежей на уровне, соответствующем среднемесячной собираемости платежей за оказанные Принципалом услуги Потребителям за 2014 календарный год».

В соответствии с Приложением № 2 к Агентскому договору, перечень работ и услуг, выполняемых Агентом, содержит:

«1. Обработка информации и формирование информационной базы данных о начисленных и оплаченных платежах Потребителей.

2. Поддержание информационной базы данных в актуальном, с учетом происходящих изменений, состоянии.

3. Расчет стоимости поставленных услуг в соответствии с действующим законодательством РФ.

4. Обработка документации, поступающей от Принципала, связанной с исполнением настоящего Договора.

5. Начисление платежей за поставленные услуги Потребителям в многоквартирных жилых домах, жилых домах, домовладения, которым Принципал предоставляет услуги, в разрезе счетов и вида услуги с учетом недопоставок и корректировок и передача Платежных документов Потребителям.

6. Формирование и распечатка счетов на оплату Потребителям поставленных услуг, согласно формы ЕПД, утвержденной сторонами и соответствующей примерной форме, утвержденной приказом Министерства регионального развития РФ от 19.09.2011 № 454.

7. Обработка оплаченных счетов, электронных реестров платежей, поступивших от банков, других лиц, имеющих право на осуществление деятельности по приему платежей (платежных документов).

8. Организация сбора и учет поступления платежей Потребителей за услуги, указанные в Приложении 1.

9. Формирование итоговой отчетности.

10. Работа с Потребителями:

- операции с финансово-лицевыми счетами (далее – ФЛС) – открытие, закрытие, разделение;

- подготовка и выдача различных справок – выписки из ФЛС, справки о задолженности, выдача повторных счетов на оплату Потребителям поставленных услуг, выдача баланса по ФЛС;

- внесение сведений о движении Потребителей в информационную базу данных;

- внесение сведений о собственниках жилого помещения, жилых домов, домовладений в информационную базу данных;

- корректировка статуса жилого помещения (муниципальное, в собственности), площади жилого помещения (общая, жилая)».

Материалами дела № 281-15/02 АЗ установлено, что при оплате плательщиком ПД по его платежному коду через систему «Сбербанк Онлайн» денежные средства поступают на расчетный счет АО «РИЦ» (р/с 40702810747000001792 в отделение №8595 Сбербанка России г. Орла), а не на открытый специальный банковский счет

(подтверждающие документы, полученные через систему «Сбербанк Онлайн», имеются в материалах настоящего дела).

Следовательно, АО «РИЦ» не может являться платежным агентом по приему платежей физических лиц, осуществляющих плату за коммунальные услуги через систему «Сбербанк Онлайн», в силу требований статей 4 и 8 Закона о платежных агентах.

Частями 14, 15 статьи 4 Закона о платежных агентах предусмотрено, что 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).

В соответствии с частью 4 статьи 8 Закона о платежных агентах «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, АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский», заключив Агентский договор, пришли к соглашению о том, что собираемые денежные средства за оказанные ООО «Теплосервис Образцовский» жилищно-коммунальные услуги, поступают не на расчетные счета ООО «Теплосервис Образцовский», а на расчетный счет АО «РИЦ». При этом при осуществлении сбора указанных денежных средств на свой расчетный счет АО «РИЦ» выступает от своего имени.

В результате указанных действий АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» собственникам жилых домов искусственно были созданы обязательства перед АО «РИЦ», которое не является ни исполнителем коммунальных услуг, ни ресурсоснабжающей организацией, ни представителем ресурсоснабжающих организаций, ни платежным агентом и которое в нарушение требований действующего жилищного законодательства самостоятельно производит расчеты за исполнителя коммунальных услуг.

Более того, Агентским договором АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» произвольно установили иной порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, противоречащий условиям заключенных между ООО «Теплосервис Образцовский» и его абонентами договоров ресурсоснабжения и установленному ЖК РФ, тем самым в одностороннем порядке определив общие условия обращения товара на рынке услуг по предоставлению коммунальных услуг, что согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции является признаком ограничения конкуренции.

ООО «Теплосервис Образцовский» фактически отказалось от осуществления своих функций (самостоятельных действий) по приему платежей за оказанные им жилищно-коммунальные услуги на свой расчетный счет и допустило к выполнению названных функций посторонних (с точки зрения ответственности перед собственниками жилых домов) лиц, что также привело к изменению общих условий

обращения товара на указанном товарном рынке и также является признаком, ограничивающим конкуренцию (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Заключение Агентского договора привело к навязыванию собственникам жилых домов, для которых ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные ООО «Теплосервис Образцовский» жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «РИЦ», так как порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, как существенное условие договоров ресурсоснабжения, был изменен без воли собственников жилых домов. Более того, порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, установленный Агентским договором № 6 противоречит условиям договоров ресурсоснабжения и действующему жилищному законодательству.

Из представленных ООО «Теплосервис Образцовский» материалов следует, что ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией по снабжению тепловой энергией и водой. Действия, связанные с предоставлением квитанций и сбором финансовых средств за предоставленные услуги, фактически совершаются на рынке услуг энергоснабжения (в данном случае – тепло- и водоснабжения). Соответственно, действия ООО «Теплосервис Образцовский», связанные с предоставлением квитанций и сбором финансовых средств за предоставленные услуги, осуществляются на каждом из локальных рынков предоставления коммунальной услуги тепло- и водоснабжения.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.95 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) определено, что услуги по передаче тепловой энергии, водоснабжение и водоотведение с использованием систем централизованной системы, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Из содержания статьи 3, пункта 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Таким образом, ООО «Теплосервис Образцовский», как организация, оказывающая услуги по тепло- и водоснабжению, осуществляет естественно-монопольный вид деятельности, т.е. является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 3 статьи 8 Закона о естественных монополиях субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ООО «Теплосервис Образцовский» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по водоснабжению (в качестве

ресурсоснабжающей организации) в п. Зареченский, п. Биофабрика, п. Садовый, д. Образцово, д. Жилина, д. Звягинки, д. Хардиково, д. Ольховец, д. Истомино, д. Овсянниково, г. Орле (пер. Самарский, пер. Каменского, пер. Волжский, Радищева), д. Мостки, д. Леженки, М. Булгаково и имеет возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия оказания услуг на товарном рынке по предоставлению квитанций и сбором финансовых средств за предоставленные услуги.

На основании изложенного следует, что действия ресурсоснабжающей организации – ООО «Теплосервис Образцовский», как исполнителя коммунальной услуги тепло- и водоснабжение, - по передаче своих обязанностей по предоставлению квитанций и сбором финансовых средств за предоставленные услуги с нарушением условий договоров ресурсоснабжения и действующего законодательства РФ, ведут к ущемлению интересов граждан-потребителей коммунальных услуг, поскольку ставят перед ними необоснованные условия реализации своих прав на оплату коммунальных услуг по сравнению с условиями, предусмотренными действующим законодательством РФ и заключенными договорами ресурсоснабжения.

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.

АО «РИЦ» также не является представителем ООО «Теплосервис Образцовский» и, соответственно не вправе в силу части 15 статьи 155 ЖК РФ осуществлять расчеты с собственниками жилых помещений и взимать плату за жилое помещение и коммунальные услуги при участии платежных агентов и банковских платежных агентов.

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 осуществлении сбора денежных средств за оказанные ООО «Теплосервис Образцовский» жилищно-коммунальные услуги на свой расчетный счет АО «РИЦ» выступает от своего имени, что подтверждается платежными документами, предоставляемыми АО «РИЦ» к оплате потребителям жилищно-коммунальных услуг. При этом, в указанных платежных документах отсутствуют сведения о том, что АО «РИЦ» принимает платежи за жилищно-коммунальные услуги от имени конкретной ресурсоснабжающей организации, оказывающей эти услуги, и является ее представителем.

Таким образом, в силу части 2 статьи 182 ГК РФ АО «РИЦ» не является представителем ООО «Теплосервис Образцовский».

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения, которые приводят к навязыванию собственникам жилых домов, для которых ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные ресурсоснабжающей организацией жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «РИЦ», а равно участию в них, нарушают пункт 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Также Комиссия считает, что условия, содержащиеся в пунктах 3.4.9. и 3.4.10 Агентского договора, направлены на ограничение конкуренции и могут привести к ограничению конкуренции на рынке оказания коммунальных услуг в части создания препятствий к доступу других компаний на указанный рынок - установления запрета ООО «Теплосервис Образцовский» на заключение аналогичных агентских договоров, нарушают пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Факт заключения ограничивающих конкуренцию соглашений подтверждается содержанием Агентского договора, заключенным между АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» и платежными документами, направляемыми АО «РИЦ» потребителям для оплаты жилищно-коммунальных услуг.

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 виду того, что после возбуждения настоящего дела условия, предусмотренные пунктами 3.4.9. и 3.4.10. из Агентского договора были добровольно Ответчиками исключены, а на момент вынесения настоящего решения Агентский договор, заключенный между АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский», расторгнут, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи указанным хозяйствующим субъектам предписаний.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела № 281-15/02 АЗ

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения АО «РИЦ» и ООО «Теплосервис Образцовский» пунктов 1 и 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении ограничивающих конкуренцию соглашений, которые приводят к навязыванию собственникам жилых домов, для которых ООО «Теплосервис Образцовский» является ресурсоснабжающей организацией, необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные ресурсоснабжающей организацией жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «РИЦ», а равно участию в них, и которые приводят к установлению запрета ООО «Теплосервис Образцовский» на заключение аналогичных агентских договоров с другими хозяйствующими субъектами, оказывающими аналогичные виды услуг.

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий дело производством прекратить,

предписания не выдавать.

3. Вопрос об административной ответственности рассмотреть в установленном порядке.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Орловской области.

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

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