

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы

на постановление о наложении штрафа

«3» марта 2014 г.

г. Москва

Я, Статс-секретарь — заместитель Руководителя Федеральной антимонопольной службы Цариковский А.Ю., рассмотрев материалы жалобы ООО «Ремонтируем и строим» на постановление № 233 о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 10157-К/04-2013 от 13.11.2012 в отношении

ООО «Ремонтируем и строим», вынесенное заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. (далее — Жалоба), в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступила Жалоба (вх. от 29.11.2013 № 106452/13), по результатам рассмотрения которой установлено следующее.

29.08.2013 по результатам рассмотрения дела № 9772/04-2013 о нарушении антимонопольного законодательства действия ООО «Ремонтируем и строим», выразившиеся во взимании с владельцев помещений, расположенных в жилых многоквартирных домах, находящихся под управлением

ООО «Ремонтируем и строим», платы за опломбировку места установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды (ввод в эксплуатацию) в 2011-2012 гг., были признаны нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) на основании следующего.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или)

устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Из материалов дела следует, что основным видом деятельности ООО «Ремонтируем и строим» является управление эксплуатацией жилого фонда (код ОКВЭД 70.32.1).

ООО «Ремонтируем и строим» избрано в качестве управляющей организации в 38 домах, что подтверждается соответствующими протоколами общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме.

С собственниками и нанимателями жилых помещений многоквартирного дома заключен договор управления многоквартирным домом.

Согласно части 2.3 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) при управлении многоквартирным домом управляющей организацией она несет ответственность перед собственниками помещений в многоквартирном доме за оказание всех услуг и (или) выполнение работ, которые обеспечивают надлежащее содержание общего имущества в данном доме и качество которых должно соответствовать требованиям технических регламентов и установленных Правительством Российской Федерации правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, за предоставление коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать требованиям установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме (часть 3 статьи 161 ЖК РФ). Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией (часть 9 статьи 161 ЖК РФ). В связи с этим собственник жилого помещения не может в одностороннем порядке изменить контрагента по договору управления и прекратить отношения с ООО «Ремонтируем и строим».

Поскольку для осуществления соответствующей деятельности в ведение управляющей организации передается общедомовое имущество и, в частности, общедомовые сети, эта же организация, заключив договор управления, становится и единственно возможным поставщиком коммунальных услуг для граждан - собственников помещений в домах под управлением компании

По отношению к жителям и нанимателям жилых помещений многоквартирного дома ООО «Ремонтируем и строим» с учётом выбора общего собрания собственников жилых помещений и заключенного договора управления является единственным возможным продавцом такого товара, как управление жилым фондом, то есть доля данного хозяйствующего субъекта составляет 100 %, что также подтверждается аналитическим отчетом.

Следовательно, ООО «Ремонтируем и строим» занимает доминирующее

положение на рынке комплекса услуг, предоставляемых в рамках договора управления, в границах обслуживаемых (переданных ему в ведение) жилого фонда.

Таким образом, на действия ООО «Ремонтируем и строим» распространяется запрет, установленный частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Приказом генерального директора ООО «Ремонтируем и строим» Торосяна Д.С. от 29.12.2010 № 87 утвержден и введен в действие с 01.01.2011 Прейскурант стоимости отдельных видов работ по ремонту внутридомового инженерного оборудования, в соответствии с которым тариф на опломбировку места установки приборов учета в году составил - 350 руб. Приказом от 30.08.2012 № 61 утвержден и введен в действие с 01.09.2013 Прейскурант стоимости отдельных видов работ по ремонту внутридомового инженерного оборудования, которым утверждена плата за повторное опломбирование мест установки индивидуальных приборов учета - 350 руб.

Выручка за оказанные услуги по опломбировке составила: в 2011 г. - 7000 руб. (приходные кассовые ордера за 2011 год) в 2012 г. - 5950 руб. (приходные кассовые ордера за 2012 год).

В подтверждение взимания платы за опломбировку мест установки индивидуальных приборов учета ХВС и ГВС 2011, 2012 гг. ООО «Ремонтируем и строим» представлены первичные бухгалтерские документы - приходные кассовые ордера.

По результатам опломбировки места установки прибора учета холодной и горячей воды составляется акт ввода приборов учета потребления воды (счетчика воды) в эксплуатацию.

Рассмотрев представленные материалы, заместитель руководителя Ульяновского УФАС России К.Ю. Попов приходит к выводу о необходимости признать в действиях ООО «Ремонтируем и строим» состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), исходя из следующего.

Отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, их права и обязанности, ответственность, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении и порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила).

Указанными Правилами установлены следующие основные понятия, «исполнитель» - это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и отвечающие за

обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги; исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы;

«потребитель» - гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

«внутридомовые инженерные системы» - инженерные коммуникации и оборудование, предназначенные для предоставления коммунальных услуг и расположенные в помещениях многоквартирного дома или в жилом доме;

«коллективный (общедомовой) прибор учета» - средство измерения, используемое для определения объемов (количества) коммунальных ресурсов, поданных в многоквартирный дом;

«индивидуальный прибор учета» - средство измерения, используемое для определения объемов (количества) потребления коммунальных ресурсов потребителями, проживающими в одном жилом помещении многоквартирного дома или в жилом доме (пункт 3).

В соответствии с пунктом 4 Правил, коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящими Правилами, на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Следовательно, коммунальные услуги предоставляются потребителю, в том числе на основании договора управления многоквартирным домом, заключаемого в соответствии со статьей 162 ЖК РФ.

В соответствии пунктом 7 Правил, собственники помещений в многоквартирном доме и собственники жилых домов вносят плату за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы (количество) холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также за оказанные услуги водоотведения исходя из показаний приборов учета, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме или принадлежащих собственникам жилых домов, с системами коммунальной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Общий объем (количество) потребленных холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также отведенных сточных вод, определенный исходя из показаний коллективных (общедомовых) приборов учета, распределяется между указанными собственниками в порядке, установленном пунктом 21 Правил, а при наличии во всех помещениях многоквартирного дома индивидуальных или общих (квартирных) приборов учета - пропорционально их показаниям.

В соответствии с пунктом 22 Правил, при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета потребители коммунальных услуг в многоквартирном доме несут обязательства по оплате коммунальных услуг исходя из показания коллективного (общедомового) прибора учета.

Согласно пункту 23 Правил и подпункту 1 пункта 3 приложения 2 к Правилам, при оборудовании многоквартирного дома коллективным (общедомовым) прибором учета и оборудовании частично или полностью индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета помещений в таком доме размер платы за коммунальные услуги, потребленные в жилом и в нежилом помещении, оборудованном или не оборудованном индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета, определяется по формуле.

Таким образом, расчет за потребленные коммунальные ресурсы, в частности холодную и горячую воду, осуществляется с использованием не только показаний индивидуальных приборов учета, но и коллективных (общедомовых) приборов учета, являющихся общей собственностью владельцев помещений в жилом многоквартирном доме, а показания индивидуального прибора учета, в конечном счете, влияют на итоговую стоимость коммунальных ресурсов, оплачиваемых каждым владельцем помещения в жилом многоквартирном доме.

При этом Правила не содержат такого понятия, как «ввод индивидуального прибора учета в эксплуатацию», а также не содержат определения момента возникновения оснований для применения порядка расчета за фактически потребленную холодную и горячую воду, исходя из содержания пункта 23 Правил.

Вместе с тем, согласно пункту 52 Правил, потребитель обязан информировать исполнителя об изменении оснований и условий пользования коммунальными услугами и их оплаты не позднее 10 рабочих дней с даты произошедших изменений. Кроме того, указанным пунктом предусмотрено, что потребитель обязан: в целях учета коммунальных ресурсов, подаваемых потребителю, использовать коллективные (общедомовые), общие (квартирные) или индивидуальные приборы учета, внесенные в государственный реестр средств измерений; обеспечить сохранность пломб на коллективных (общедомовых), общих (квартирных) или индивидуальных приборах учета и распределителях, установленных в жилом помещении; допускать в заранее согласованное с исполнителем время в занимаемое жилое помещение работников и представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб), представителей органов государственного контроля и надзора для осмотра технического и санитарного состояния внутриквартирного оборудования и выполнения необходимых ремонтных работ, а представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб) для ликвидации аварий - в любое время; в заранее согласованное с исполнителем время (не чаще 1 раза в 6 месяцев) обеспечить допуск для снятия показаний общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета.

Права исполнителя коммунальной услуги по требованию внесения платы за потребленные коммунальные услуги, по допуску в заранее согласованное с потребителем время в занимаемое последнее жилое помещение работников или представителей исполнителя для осмотра технического и санитарного состояния внутриквартирного оборудования, по осуществлению проверки правильности снятия потребителем показаний индивидуальных приборов учета, их исправности,

а также целостности на них пломб, свидетельствует о том, что факт установки индивидуального прибора учета холодной и горячей воды должен быть известен исполнителю коммунальной услуги и им удостоверен для дальнейшего расчета стоимости потребленного потребителем коммунального ресурса, исходя их показаний индивидуального прибора учета.

Вместе с тем, законодатель, определив в Правилах в качестве обязательного условия использование потребителями при расчетах за потребленные коммунальные ресурсы индивидуальных приборов учета, находящихся в исправном состоянии и надлежащим образом опломбированных, не установил в качестве дополнительного условия обязательное опломбирование места установки индивидуального прибора учета.

С 1 сентября 2012 года вступили в силу Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

В соответствии с пп. у) п. 31 Правил исполнитель обязан осуществлять по заявлению потребителя ввод в эксплуатацию установленного индивидуального, общего (квартирного) или комнатного прибора учета, соответствующего законодательству Российской Федерации об обеспечении единства измерений, даже если такой индивидуальный или общий (квартирный) прибор учета по функциональным возможностям отличается от коллективного (общедомового) прибора учета, которым оснащен многоквартирный дом, не позднее месяца, следующего за датой его установки.

В установке пломб заинтересован исключительно исполнитель коммунальных услуг в целях предотвращения несанкционированного отбора коммунальных ресурсов в обход индивидуального прибора учета. Кроме того, закрепление ввода индивидуального прибора учета в эксплуатацию как обязанности исполнителя коммунальных услуг говорит о том, что ввод ИПУ в эксплуатацию в целом и пломбирование места монтажа индивидуального прибора учета в частности не являются самостоятельной услугой, это обязанность исполнителя по договору, содержащему условия о предоставлении коммунальных услуг (как, например, обязанность принимать от потребителей документы, подтверждающие период временного отсутствия в помещении, и производить перерасчет платы за коммунальные услуги).

Поскольку потребитель приобретает услугу по опломбированию мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды в целях определения объема потребляемой воды и, соответственно, размера платы за нее, а неопломбированные индивидуальные приборы учета холодной и горячей воды к эксплуатации в качестве расчетных не допускаются (в этом случае расчет платы за потребленную воду осуществляется расчетным путем по нормативам), потребитель не имеет возможности заменить услуги по опломбированию мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды иными услугами.

Собственники жилых помещений были вынуждены обращаться к управляющим компаниям за получением услуг по опломбированию мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды для ввода

индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды в эксплуатацию.

Таким образом, услуги по опломбированию мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды не обусловлены требованиями действующего законодательства и оказание указанных услуг являлось необходимым условием для ввода в эксплуатацию индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды.

Таким образом, материалами дела подтверждено, что в действиях ООО «Ремонтируем и строим» имеется нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, так как запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В рассматриваемом случае ущемление интересов других лиц подтверждается направленным в Ульяновское УФАС России заявлением гр. Тагиевой Л.Б. на действия ООО «Ремонтируем и строим» по взиманию платы за опломбировку мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды, а также тем, что собственники жилых помещений были вынуждены обращаться к управляющей компании за получением услуг по опломбированию мест установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды для ввода индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды в эксплуатацию.

В соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 30 от 30.06.2008 исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статьей 3 и 10 Закона о защите конкуренции, для квалификации действий (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Таким образом, действия ООО «Ремонтируем и строим» по взиманию с владельцев помещений, расположенных в жилых многоквартирных домах, находящихся под управлением ООО «Ремонтируем и строим», платы за опломбировку места установки индивидуальных приборов учета холодной и горячей воды (ввод в эксплуатацию) в 2011-2012 гг., приводят к ущемлению интересов лиц.

Все это свидетельствуют о совершении ООО «Ремонтируем и строим» запрещённых антимонопольным законодательством действий.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до

двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Обстоятельств, отягчающих (статья 4.3 КоАП) и смягчающих административную ответственность (статья 4.2 КоАП), не выявлено.

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

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 10157-К/04-2013 должностным лицом, рассматривавшим дело, правомерно установлено, что у ООО «Ремонтируем и строим» имелась возможность не нарушать требования антимонопольного законодательства, однако ООО «Ремонтируем и строим» не сделало этого, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.31 КоАП.

При вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 10157-К/04-2013 заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. был учтен характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, отсутствие обстоятельств отягчающих административную ответственность и обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

Таким образом, при вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении должностным лицом, рассматривавшим дело, правомерно наложен штраф в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей, что находится в пределах санкции части 1 статьи 14.31 КоАП.

Однако при рассмотрении Жалобы установлены нарушения КоАП, которые носят существенный характер и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело об административном правонарушении № 10157-К/04-2013. Так согласно части 2 статьи 28.2 КоАП в протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела. В протоколе № 372 от 07.10.2013 об административном правонарушении отсутствуют сведения о времени и месте совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.31 КоАП.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 10157-К/04-2013 от 13.11.2013 в отношении ООО «Ремонтируем и строим», вынесенное заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю., отменить и вернуть дело на новое рассмотрение руководителю Ульяновского УФАС России Спирчагову Г.С.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.