

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 10/А-10-2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «30» июля 2018 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

В полном объеме решение изготовлено «14» августа 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «ЭСКК» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «ЭСКК» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Жилстройсервис ФПК» (по доверенности),

рассмотрев дело № 10/А-10-2018, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Энергосбытовая компания Кузбасса» (650066, г. Кемерово, пр. Октябрьский, д. 53/2, ОГРН 1074205021219, ИНН 4205140782, дата регистрации юридического лица 29.10.2007г., (далее – ООО «ЭСКК») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «Жилстройсервис ФПК», перенаправленного Прокуратурой Центрального района г. Кемерово (вх. № 8599 от 27.12.2017г.) о наличии в действиях ООО «ЭСКК» признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Кемеровского УФАС России 27.03.2018г. № 48 возбуждено дело № 10/А-10-2018 по признакам нарушения ООО «ЭСКК» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии, а именно: в незаконном приостановлении (ограничении) предоставления коммунальных услуг по электроснабжению в гаражный комплекс, расположенный в многоквартирном доме (МКД) по адресу: г. Кемерово, ул. Терешковой, д. 20, принадлежащий собственникам помещений в МКД, результатом которого явилось ущемление интересов управляющей организации ООО «Жилстройсервис ФПК» в

сфере предпринимательской деятельности, а также собственников помещений.

Определением от 28.03.2018 г. (исх. № 03/2972 от 30.03.2018 г.) рассмотрение дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 19.04.2018 г.

19.04.2018 г. на заседание Комиссии явились представители ООО «Жилстройсервис ФПК» и ОАО «СКЭК», представитель ответчика ООО «ЭСКК», надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени заседания не явился, ходатайство не направил.

Согласно ч. 2 ст. 45 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие.

Вместе с тем Комиссия приходит к выводу о невозможности рассмотрения дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие ответчика ООО «ЭСКК».

Определением от 19.04.2018г. (исх. № 03/3746 от 20.04.2018г.) рассмотрение дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 25.05.2018 г.

25.05.2018 г. на заседание Комиссии, явились представители ООО «Жилстройсервис ФПК» и ООО «ЭСКК», законный представитель ОАО «СКЭК», надлежащим образом извещенный о времени и месте заседания не явился, ходатайств не направил.

Заслушав представителей сторон, Комиссия пришла к выводу, что для полного и всестороннего рассмотрения дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 25.05.2018г. (исх. № 03/5081 от 29.05.2018г.) рассмотрение дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 18.06.2018 г.

09.06.2018 письмом (исх. № 03/5658 от 09.06.2018г.) рассмотрение дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с производственной необходимостью было перенесено на 30.07.2018 г.

Изучив имеющиеся материалы дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав доводы и пояснения лица, участвующего в деле, Комиссия, установила следующее:

ООО «Жилстройсервис ФПК» является организацией, оказывающей услуги по управлению общим имуществом в 10 МКД на территории г. Кемерово.

01.04.2013 г. между ООО «Жилстройсервис ФПК» и ООО «ЭСКК» был заключен договор электроснабжения (с УК) № 3673с (далее – Договор № 3673с).

Согласно п. 1.1 Договора № 3673с ресурсоснабжающая организация (далее – ЭСО) обязуется осуществлять поставку Исполнителю электрической энергии в объеме, необходимом для целей оказания коммунальной услуги «электроснабжения», включая использование электрической энергии на общедомовые нужды (освещение и иное обслуживание с использованием электрической энергии межквартирных лестничных площадок, лестниц, лифтов и иного общего имущества в МКД).

В соответствии с п. 1.2 Договора № 3673с объем и качество приобретаемой у ЭСО электрической энергии определяется на границе балансовой принадлежности электрических сетей сетевой организации и внутридомовых электрических сетей, а также сетей Исполнителя.

В приложении № 1 к Договору № 3673с установлен перечень точек поставки (энергопринимающих устройств, приборов учета и / или объектов) электрической энергии.

Дополнительным соглашением от 01.10.2015г. ООО «Жилстройсервис ФПК» и ООО «ЭСКК» в Договор № 3673с были включены дополнительные точки поставки (МКД), в том числе, МКД, расположенный по адресу: г. Кемерово, ул. Терешковой, д. 20.

Согласно Приложению № 1 Дополнительного соглашения от 01.10.2015г. одним из объектов электроснабжения является гараж, запитанный по отдельному вводу от ТП-635 (рубильник 2). В КТП-635 установлен прибор учета электрической энергии MERCURY230ART-03CLN/0,5/10/6,3, допускающий учет потребленной электрической энергии гаражным комплексом. Прибор находится на балансе потребителя.

В соответствии с Актом раздела границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности от 17.05.2010г. № б/н, составленным между ОАО «СКЭК» и ООО «Жилстройсервис ФПК» на балансе сетевой организации находятся ТП-635, рубильник 2, на балансе потребителя находятся КЛ 0,4 кВ длиной 135 м, отходящая от ТП-635, рубильник 2, питающая гараж МКД по ул. Терешковой, д. 20. Границей раздела являются клеммы КЛ 0,4 кВ, присоединенные к рубильнику 2 в ТП-635. Максимальная мощность энергопринимающих устройств 39,4 кВт, уровень напряжения 0,4 кВ.

Согласно протоколу общего собрания собственников помещений в МКД по ул. Терешковой, д. 20 от 30.06.2015г. № 2 выбран способ управления общим имуществом МКД по ул. Терешковой, д. 20 управляющей компанией в лице ООО «Жилстройсервис ФПК», а также выбран способ оплаты за коммунальные услуги (в том числе за услугу электроснабжения), непосредственно в ЭСО, при этом управляющей организации поручено заключить договор с агентом по сбору денежных средств за жилищно - коммунальные услуги.

Из материалов заявления следует, что данное решение общего собрания собственником помещений в МКД не исполнялось, сбор средств на оплату потребленной электрической энергии, в том числе в жилых помещениях осуществлялся управляющей организацией, которая вносила ее в ЭСО.

Порядок расчета между ООО «Жилстройсервис ФПК» и ООО «ЭСКК» установлен разделом 6 Договора № 3673с.

Согласно п. 6. 1 Договора № 3673с расчеты за полученную электрическую энергию производятся денежными средствами по регулируемым ценам (тарифам), потребленной для целей оказания собственникам и нанимателям жилых помещений в МКД коммунальной услуги электроснабжения, на общедомовые нужды (освещение и иное обслуживание с использованием электрической энергии межквартирных лестничных площадок, лестниц, лифтов и иного общего имущества в МКД), а также для компенсации потерь электрической энергии во внутридомовых сетях.

В соответствии с п. 7.2 Договора № 3673с оплата за электрическую энергию производится исполнителем до 15 числа месяца, следующего за истекшим. Плата за потребленную электрическую энергию осуществляется Исполнителем самостоятельно путем перечисления денежных средств на расчетный счет ЭСО, указанный в настоящем договоре на основании счета-фактуры и Акта приема-передачи электрической энергии, полученных Исполнителем самостоятельно у ЭСО до 10 числа каждого месяца.

Согласно п. 7.4 Договора № 3673с фактом оплаты (днем исполнения обязательств) является день поступления денежных средств на расчетный счет ЭСО.

Порядок введения режима ограничения потребления по Договору № 3673с установлен разделом 8.

В соответствии с пп. «а» п. 8.1 Договора № 3673с полное и (или) частичное ограничение режима потребления вводится в случае неисполнения или не надлежащего исполнения Исполнителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса электроснабжения Исполнителя, в том числе по предварительной оплате.

Пунктами 8.2 – 8.5, п. 8.7 Договора № 3673с сторонами согласован порядок взаимодействия при введении режима ограничения потребления электрической энергии.

В Договоре № 3673с не указано в отношении каких энергопринимающих устройств может быть введен режим частичного (полного) ограничения потребления электрической энергии, а также отсутствуют сведения о собственниках энергопринимающих устройств, подлежащих ограничению в связи с задолженностью управляющей организации.

При этом в п. 8.8 Договора № 3673с указано на то, что действия по приостановлению или ограничению подачи электрической энергии не должны приводить к повреждению общего имущества собственников помещений в МКД, нарушению прав и интересов граждан, пользующихся другими помещениями в МКД.

Из материалов заявления от 27.12.2017г. следует, что ООО «ЭСКК» регулярно направляло в адрес ООО «Жилстройсервис ФПК» досудебные претензии о погашении задолженности за потребленную электрическую энергию Договора № 3673с (исх. № 2902 от 01.09.2017 г., исх. № 3150 от 02.10.2017 г., исх. № 3443 от 01.11.2017 г., исх. № 21 от 10.01.2018 г.), в противном случае обществом указано на право обращения в суд за взысканием задолженности.

01.11.2017 г. ООО «ЭСКК» направило в адрес ООО «Жилстройсервис ФПК» уведомление № 3673 о необходимости в срок до 15 ноября произвести оплату за потребленную электрическую энергию за октябрь 2017 г. в размере 603855,92 руб., а также оплату пени по состоянию на 31.10.2017 г. в размере 28346,03 руб. (всего 632201,95 руб.).

В случае неисполнения указанных требований ООО «ЭСКК» будет вынуждено ввести 04.12.2017 г. полное ограничение режима потребления электрической энергии на объекте, расположенном по адресу: ул. Терешковой, д. 20.

Полное ограничение режима потребления электрической энергии в соответствии с условиями договора и п. 7, п. 7.1 Правил полного и (или) частичного ограничения потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее Правила ограничения потребления) производится потребителем самостоятельно 04.12.2017 г. до 12 часов 00 минут.

При отказе от самостоятельного введения режима ограничения потребления ограничение произведено представителем сетевой организации ОАО «СКЭК».

Между тем, 01.12.2017 г. ООО «ЭСКК» направило в адрес ООО «Жилстройсервис ФПК» новое уведомление № 3673, где указало на необходимость в срок до 15 декабря произвести оплату за потребленную электрическую энергию за ноябрь 2017 г. в размере 620220,44 руб., а также оплату пени по состоянию на 30.11.2017 г. в размере 28346,03 руб. (всего 648566,47 руб.).

В случае неисполнения указанных требований ООО «ЭСКК» будет вынуждено ввести 04.12.2017 г. полное ограничение режима потребления электрической энергии на объекте, расположенном по адресу: ул. Терешковой, д. 20.

Полное ограничение режима потребления электрической энергии в соответствии с условиями договора и п. 7, п. 7.1 Правил ограничения потребления производится потребителем самостоятельно 10.01.2018 г. до 12 часов 00 минут.

При отказе от самостоятельного введения режима ограничения потребления ограничение будет произведено представителем сетевой организации ОАО «СКЭК».

Из данного уведомления следует, что оно было также вручено ООО «ЭСКК» 18.12.2017 г. водителю, о чем свидетельствует его подпись.

Также из заявления от 27.12.2017 г. следует, что ООО «Жилстройсервис ФПК» не было уведомлено о введении режима ограничения потребления электрической энергии.

Данные обстоятельства не могут быть установлены по материалам заявления, поскольку нет доказательств, что водитель передавал уведомления ООО «ЭСКК» руководству управляющей организации.

Согласно письму ОАО «СКЭК», представленному в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 1471 от 13.03.2018 г.) в адрес сетевой организации с 01.09.2017 г. поступили четыре заявки о введении режима ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Жилстройсервис ФПК» (гаражный комплекс, расположенный в МКД по адресу ул. Терешковой, д. 20.), три из которых

были отменены ООО «ЭСКК» без указания причин.

Однако по заявке ООО «ЭСКК» от 04.12.2017 г. сетевой организацией ОАО «СКЭК» было введено требуемой ЭСО полное ограничение гаражного комплекса, расположенного в МКД по адресу ул. Терешковой, д. 20, о чем составлен Акт о введении ограничения № 6/н от 04.12.2017 г.

Из данного Акта следует, что гаражный комплекс, расположенный в МКД по адресу ул. Терешковой, д. 20 отключен полностью из ТП-635, рубильник 2, находящейся на балансе сетевой организации.

05.12.2017 г. ООО «Жилстройсервис ФПК» направило в адрес ООО «ЭСКК» письмо (исх. № 461 от 05.12.2017 г., получено ООО «ЭСКК» той же датой), в котором указало на то, что введение режима ограничения потребления произведено без уведомления. Кроме того, ООО «ЭСКК» не было учтено, что оплата за электроснабжение собственниками парковочных мест произведена ООО «Жилстройсервис ФПК» в полном объеме.

К данному письму приложен Акт № 201710311742 от 31.10.2017 г. и Платежное поручение от 17.11.2017 г. № 1143.

В соответствии со счетом-фактурой от 31.10.2017 г. № 201710311742 размер платы за электрическую энергию для приравненных к населению категорий (гаражи), выставленный РСО составляет 13280,40 руб.

В Приложении № 1 к Дополнительному соглашению от 01.10.2015 г. к Договору № 3673с была указана точка поставки «офис» (ввод 1, ввод 2 от Т-635), однако в счете фактуре от 31.10.2017 г. № 201710311742 потребленная электрическая энергия в гаражном комплексе в МКД по ул. Терешковой, д. 20, была рассчитана отдельно, сведения о начислении потребленной электрической энергии в офисе, расположенном в указанном МКД в данном счете-фактуре ООО «ЭСКК» отсутствуют.

Кроме того, в связи с изменениями в жилищном законодательстве Российской Федерации с 01.01.2017 г. собственники нежилых помещений в МКД должны заключать с РСО прямые договора ресурсоснабжения.

Однако согласно абз. 7 п. 6 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила предоставления коммунальных услуг) данное требование не распространяется на лиц, являющихся собственниками площадей, отведенных в многоквартирном доме под машино-места.

Согласно п. 40 Правил предоставления коммунальных услуг потребитель в многоквартирном доме вносит плату за коммунальные услуги (за исключением коммунальной услуги по отоплению), предоставленные потребителю в жилом и нежилом помещении в случаях, установленных настоящими Правилами, за исключением случая непосредственного управления многоквартирным домом собственниками помещений в этом доме, а также случаев, если способ управления в многоквартирном доме не выбран либо выбранный способ управления не реализован, при которых потребитель в многоквартирном доме в

составе платы за коммунальные услуги (за исключением коммунальной услуги по отоплению) отдельно вносит плату за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или нежилым помещении, и плату за коммунальные услуги, потребленные при содержании общего имущества в многоквартирном доме (далее – коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды).

В связи с изложенным и с учетом того, что ООО «ЭСКК» произвело расчет платы за потребленную электрическую энергию отдельно по гаражному комплексу следует, что ООО «Жилстройсервис ФПК» была перечислена плата за электрическую энергию, внесенную непосредственно собственниками помещений в МКД (машино-мест в гаражном комплексе), которые не имели задолженности по оплате за электрическую энергию, потребленную энергопринимающими устройствами гаражного комплекса).

Согласно письму ООО «ЭСКК», представленному в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 353 от 23.01.2018 г.), в связи наличием у управляющей компании непогашенной задолженности ОАО «СКЭК» в отношении ООО «Жилстройсервис ФПК» по заявке общества было введено полное ограничение путем отключения гаражного комплекса, расположенного в МКД с центра питания сетевой организации, что соответствует Правилам ограничения потребления.

Кроме того, ООО «ЭСКК» указало на то, что не располагало сведениями о принадлежности гаража собственникам помещений в МКД.

Также, из письма следует, что 05.12.2017 г. общество обратилось ООО «Жилстройсервис ФПК» о представлении недостающих документов, в том числе документов о технологическом присоединении и договоров управления, которые в адрес ЭСО не были представлены.

В части обстоятельств, что ООО «Жилстройсервис ФПК» в полном объеме произвело оплату за гаражный комплекс, расположенный по адресу ул. Терешкова, д. 20, ООО «ЭСКК» указало, что законодательством Российской Федерации и Договором № 3673с не предусмотрена возможность оплаты за электрическую энергию отдельно по каждому объекту электроснабжения.

Вместе с тем на основании заявки ООО «ЭСКК» от 06.12.2017г., оформленной без указания причин (оснований), сетевой организацией ОАО «СКЭК» было восстановлено электроснабжение гаражного комплекса в полном объеме с центра питания ТП-635, рубильник 2, составлен Акт о восстановлении электроснабжения.

Согласно п. 2 ст. 546 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с ч. ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее Закон об электроэнергетике) субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах

своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В соответствии с п. 2 ст. 37 Закона об электроэнергетике управляющие организации, приобретающие электрическую энергию для целей предоставления коммунальных услуг, теплоснабжающие организации (единые теплоснабжающие организации), организации, осуществляющие горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в случае несвоевременной и (или) неполной оплаты электрической энергии уплачивают гарантирующему поставщику пени в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки начиная со дня, следующего за днем наступления установленного срока оплаты, по день фактической оплаты, произведенной в течение шестидесяти календарных дней со дня наступления установленного срока оплаты, либо до истечения шестидесяти календарных дней после дня наступления установленного срока оплаты, если в шестидесятидневный срок оплата не произведена. Начиная с шестидесяти первого дня, следующего за днем наступления установленного срока оплаты, по день фактической оплаты, произведенной в течение девяноста календарных дней со дня наступления установленного срока оплаты, либо до истечения девяноста календарных дней после дня наступления установленного срока оплаты, если в девяностодневный срок оплата не произведена, пени уплачиваются в размере одной стотридцатой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки. Начиная с девяноста первого дня, следующего за днем наступления установленного срока оплаты, по день фактической оплаты пени уплачиваются в размере одной стотридцатой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки.

Собственники и иные законные владельцы помещений в многоквартирных домах и жилых домов в случае несвоевременной и (или) неполной оплаты электрической энергии, потребляемой ими при получении коммунальных услуг, уплачивают пени в размере и порядке, установленных жилищным законодательством.

Таким образом, с учетом права требования задолженности в судебном порядке непосредственно к управляющей организации, законом дополнительно защищены права ЭСО, возникающие при исполнении договоров ресурсоснабжения, заключенных с управляющими организациями.

Кроме того, данные нормы права должны стимулировать управляющие организации и собственников помещений в МКД (если задолженность возникла по их вине) своевременно вносить плату за потребленные коммунальные ресурсы.

Между тем, ст. 3 Закона об электроэнергетике определяет категорию

потребителей электрической энергии как лиц, приобретающих электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

При этом энергопринимающей установкой, энергопринимающим устройством понимается аппарат, агрегат, оборудование либо объединенная электрической связью их совокупность, которые предназначены для преобразования электрической энергии в другой вид энергии для ее потребления и функционируют совместно с другими объектами электроэнергетики в составе электроэнергетической системы.

Частью 7 ст. 38 Закона об электроэнергетике определение порядка введения режима ограничения электрической энергии отнесено к компетенции Правительства Российской Федерации.

Согласно п. 1 Правил ограничения потребления настоящие Правила устанавливают основы регулирования отношений, связанных с введением полного или частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности) – участниками оптового и розничных рынков электрической энергии (далее – потребители).

В соответствии с пп. «б» п. 2 Правил ограничения потребления ограничение режима потребления вводится при неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком, энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке по основному обязательству, возникшему из договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), в том числе обязательству по предварительной оплате электрической энергии (мощности).

Однако в силу п. 1(1) Правил ограничения потребления ограничение режима потребления полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики потребителя, в том числе уровня потребления электрической энергии, осуществляемое в порядке и в случаях, которые определяются настоящими Правилами.

В данном случае ООО «Жилстройсервис ФПК» является управляющей организацией, оказывающей собственникам помещений в МКД услуги по управлению общим имуществом МКД на основании решения собрания таких собственников и договора управления (ст. 161 Жилищного Кодекса Российской Федерации, далее – ЖК РФ).

Согласно ч. 2 ст. 162 ЖК РФ по договору управления многоквартирным домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья, органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива, лица, указанного в пункте 6 части 2 статьи 153 настоящего Кодекса, либо в случае, предусмотренном частью 14 статьи 161 настоящего Кодекса, застройщика) в

течение согласованного срока за плату обязуется выполнять работы и (или) оказывать услуги по управлению многоквартирным домом, оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

В соответствии с ч. 12 ст. 161 ЖК РФ управляющие организации, товарищества собственников жилья либо жилищные кооперативы или иные специализированные потребительские кооперативы, осуществляющие управление многоквартирными домами, не вправе отказываться от заключения в соответствии с правилами, указанными в части статьи 157 настоящего Кодекса, договоров - в том числе в отношении коммунальных ресурсов, потребляемых при содержании общего имущества в многоквартирном доме, с ресурсоснабжающими организациями, которые осуществляют холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления), и региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами. Собственники помещений в многоквартирных домах не вправе отказываться от заключения договоров, указанных в части 2 статьи 164 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 3 ст. ЖК РФ жилищные 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.

При этом согласно ч. 1 ст. 36 ЖК РФ собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме.

На основании ч. 2 ст. 36 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных настоящим Кодексом и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме.

Таким образом, правом владения (пользования) всеми помещениями в МКД (жилыми и нежилыми) наделены исключительно собственники помещений в МКД.

Управляющая организация, оказывающая собственникам помещений в МКД услуги по управлению общим имуществом МКД на основании договора управления не имеет собственности в МКД.

Согласно п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг «потребитель» собственник помещения в многоквартирном доме, жилого дома, домовладения, а также лицо, пользующееся на ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги;

Таким образом, распространение ООО «ЭСКК» положений Правил ограничения потребления в отношении юридического лица ООО «Жилстройсервис ФПК»

незаконно, поскольку управляющая организация не является собственником помещений в МКД, не эксплуатирует энергопринимающие устройства, принадлежащие ей на праве собственности, либо ином законном основании, следовательно, не является потребителем в понимании жилищного законодательства Российской Федерации.

Также в соответствии с п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг «нежилое помещение в многоквартирном доме» - помещение в многоквартирном доме, указанное в проектной или технической документации на многоквартирный дом либо в электронном паспорте многоквартирного дома, которое не является жилым помещением и не включено в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме независимо от наличия отдельного входа или подключения (технологического присоединения) к внешним сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе встроенные и пристроенные помещения. К нежилым помещениям в настоящих Правилах приравниваются части многоквартирных домов, предназначенные для размещения транспортных средств (машино-места, подземные гаражи и автостоянки, предусмотренные проектной документацией).

Из материалов заявления от 27.12.2017 г. видно, что нежилое помещение (машино-места в гаражном комплексе, расположенном в МКД, принадлежащее собственникам помещений на праве собственности, является конструктивной частью многоквартирного дома, управление которым осуществляет ООО «Жилстройсервис ФПК», помещение многоквартирный дом имеют общие конструктивные элементы; ООО «ЭСКК» не представило надлежащих доказательств, подтверждающих автономность, конструктивную и техническую независимость гаражного комплекса, а также доказательств, что электрическая энергия потреблена энергопринимающими устройствами, принадлежащими управляющей организации.

В свою очередь, ООО «Жилстройсервис» ФПК представило сведения о гражданах-потребителях, владеющих машино-местами в гаражном комплексе МКД по ул. Терешковой, д. 20.

Таким образом, введенное ОАО «СКЭК» по заявке ООО «ЭСКК» 04.12.2017 г. полное ограничение потребления электрической энергии в отношении гаражного комплекса, расположенного в МКД по адресу ул. Терешковой, д. 20, введено в отношении управляющей организации, а непосредственно в отношении энергопринимающих устройств собственников помещений в МКД.

Порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам помещений в МКД, имеющим задолженность по оплате коммунальных ресурсов, установлен разделом XI Правил предоставления коммунальных услуг.

При этом приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг собственникам помещений в МКД осуществляется Исполнителем.

Согласно абз. 5 п. 114 Правил предоставления коммунальных услуг, в случае если приостановление или ограничение предоставления коммунального ресурса в отношении нежилого помещения в многоквартирном доме вызвано наличием задолженности по договору с ресурсоснабжающей организацией либо

отсутствием письменного договора с ресурсоснабжающей организацией, предусмотренного пунктом 6 настоящих Правил, у потребителя, чье ресурсопотребляющее оборудование присоединено к внутридомовым инженерным сетям, указанные выше действия по ограничению или приостановлению предоставления коммунального ресурса осуществляет лицо, отвечающее за содержание внутридомовых инженерных сетей, по заявлению ресурсоснабжающей организации. Если ресурсопотребляющее оборудование такого потребителя-должника в нежилом помещении присоединено к централизованным сетям инженерно-технического обеспечения до ввода в многоквартирный дом, введение ограничения потребления в таком нежилом помещении осуществляется ресурсоснабжающей организацией в соответствии с законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, энергоснабжении, теплоснабжении и газоснабжении.

Договор ресурсоснабжения заключен ООО «ЭСКК» с управляющей организацией ООО «Жилстройсервис ФПК» в отношении всех энергопринимающих устройств, расположенных в МКД, при этом не обязывает собственников машино-мест в гаражном комплексе МКД заключать прямые договора с РСО.

Применение общего порядка ограничения, установленного Правилами ограничения потребления в отношении энергопринимающих устройств гаражного комплекса, принадлежащих собственникам помещений в МКД незаконно, ввиду регулирования правоотношений, связанных с задолженностью собственников помещений в МКД, специальными нормами жилищного законодательства.

Таким образом, ООО «ЭСКК», инициировав введение режима ограничения в отношении энергопринимающих устройств, принадлежащих собственникам помещений в МКД, не имеющих договорных отношений с РСО, нарушило требования Правил предоставления коммунальных услуг.

В связи с тем, что требование о погашении задолженности в уведомлении было предъявлено управляющей организации, потребители-собственники машино-мест в гаражном комплексе, не были уведомлены о предстоящем ограничении, следовательно, не могли принять каких-либо мер по прекращению электроснабжения.

Более того, из представленных пояснений ООО «Жилстройсервис ФПК» следует, что собственники машино-мест в гаражном комплексе, расположенном в МКД, не имели задолженности по оплате за электрическую энергию, в связи с чем, в силу прямого указания закона они не могли быть ограничены в праве получать коммунальный ресурс (электрическую энергию) в необходимом объеме. Доказательств обратного ООО «ЭСКК» не представило.

Право собственников помещений в МКД защищено ч. 3 ст. ЖК РФ, ч. 1 ст. 38 Закона об электроэнергетике, исключая ограничение данного права при отсутствии задолженности по оплате, разделом XI Правил предоставления коммунальных услуг, предполагающим предварительное уведомление собственников помещений в МКД о необходимости погашения задолженности и предстоящем ограничении предоставления коммунальных ресурсов.

Основания, на которые ссылается ООО «ЭСКК», такие как отсутствие сведений принадлежности машино-мест в гаражном комплексе собственникам помещений в

МКД, а не управляющей организации, отсутствие сведений о составе общего имущества, неполнота информации, представленной управляющей организацией при заключении договора, отсутствие Актов раздела границ балансовой принадлежности, несостоятельны.

Нормами законодательства об электроэнергетике и жилищного законодательства Российской Федерации установлен порядок заключения договоров, заключаемых ЭСО и управляющими организациями, действующими по поручению жителей.

Ресурсоснабжающая организация, вправе требовать представления от управляющей организации при заключении договора сведения и документы, предусмотренные законодательством и направленные на наиболее полное выяснение обстоятельств, способствующих исполнению договора сторонами, в том числе и вышеуказанные сведения и документы.

Вместе с тем введение режима ограничения электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств, в связи с задолженностью потребителя является правом ЭСО, а не обязанностью, на осуществление которого распространяется запрет на злоупотребление данным правом.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 ГК РФ отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В случае наличия сомнений у ООО «ЭСКК» в законности и обоснованности действий по введению режима ограничения потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств гаражного комплекса, в том числе по причин отсутствия необходимых сведений, информации, ЭСО вправе было не инициировать введение ограничение потребление электрической энергии (равно как и отменить ранее инициированное ограничение) до выяснения всех существенных обстоятельств.

Введение сетевой организацией режима полного режима ограничения в отношении энергопринимающих устройств гаражного комплекса с центра питания сетевой организации, подвергло неоправданной угрозе граждан, которые могли находиться в данный момент в гаражном комплексе.

Вместе с тем 05.01.2016 года вступил в силу Федеральный закон от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Согласно измененной редакции ч. 1 ст. 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением распространяется исключительно на действия, которые осуществляются в отношении других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга

потребителей.

Следовательно, начиная с 05.01.2016 года, Кемеровское УФАС России не вправе в рамках Федерального закона «О защите конкуренции» применять какие-либо меры принуждения к хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение, которые ограничивают (ущемляют) интересы конкретных потребителей – физических лиц, не осуществляющих предпринимательскую деятельность.

В соответствии с п. 3 Разъяснений Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 «О применении положений ст. 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11 (далее – Разъяснения ФАС России), согласно абз. 3 ч. 1 ст. 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Вместе с тем следует отметить, что предпринимательская деятельность не тождественна деятельности, приносящей доход, - второе по своему содержанию шире первого.

Антимонопольным органом должно быть установлено в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при доказывании такого последствия как нарушение прав хозяйствующего субъекта и отражено в решении по делу, что интересы хозяйствующего субъекта, которые ущемлены /могут быть ущемлены в результате злоупотребления доминирующим положением, относятся к сфере предпринимательской деятельности. При этом об отношении интереса к предпринимательской деятельности будет свидетельствовать его непосредственная взаимосвязь с производством и реализацией хозяйствующим субъектом товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

Письмом (исх. № 5754 от 14.06.2018 г.) Комиссия запросила в материалы дела информацию (сведения) об ущемлении интересов ООО «Жилстройсервис ФПК» в сфере предпринимательской деятельности, вызванных действиями ООО «ЭСКК» (с приложением копий подтверждающих документов) по приостановлению (ограничению) предоставления коммунальных услуг по электроснабжению в гаражный комплекс, расположенный в МКД по ул. Терешковой, д. 20.

Согласно письму ООО «Жилстройсервис ФПК» (исх. № 260 от 27.07.2018 г.), а также пояснениям представителя общества, данных Комиссии, по факту приостановления (ограничения) предоставления коммунальных услуг по электроснабжению в гаражный комплекс, расположенный в МКД по ул. Терешковой, д. 20, в адрес директора общества поступили устные претензии о непринятии мер по подаче электроэнергии от собственников машино-мест, кроме того незаконные действия ООО «ЭСКК» сказались на репутации ООО «Жилстройсервис ФПК» и его руководителя.

В соответствии с ч. 3 ст. 45.1 Закона о защите конкуренции в качестве доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства допускаются письменные доказательства и вещественные доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, пояснения лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, заключения экспертов, аудио- и

видеозаписи, иные документы и материалы.

Согласно ч. 4 ст. 45.1 Закона о защите конкуренции письменными доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела, акты, договоры, справки, переписка, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, изготовления копий электронных носителей информации либо иным позволяющим установить достоверность документа способом. К письменным доказательствам также относятся результаты анализа состояния конкуренции, проведенного в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом.

Вместе с тем Комиссии приходит к выводу, что в материалах дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют достаточные и надлежащие доказательства ущемления ООО «Жилстройсервис ФПК», в том числе письменные жалобы, претензии граждан потребителей, обращения граждан потребителей с жалобами на ООО «Жилстройсервис ФПК» в орган исполнительной власти либо в суд.

При этом защита чести, достоинства и деловой репутации не относится к компетенции антимонопольного органа.

Злоупотребление доминирующим положением выражается в ущемлении интересов неопределенного круга потребителей в случае нарушения прав и интересов круга таких юридических или физических лиц, которых невозможно индивидуализировать/ограничить, в том числе по причине вероятности изменения во времени и пространстве состава круга лиц, затронутых действиями доминирующего субъекта.

В связи с изложенным граждане-потребители, владеющие машино-местами в гаражном комплексе в МКД по ул. Терешковой, д. 20, чьи права и законные интересы были нарушены, могут быть индивидуализированы (определены), следовательно, не могут быть рассмотрены к качеству неограниченного круга лиц.

Таким образом, в результате рассмотрения дела № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к выводу, что действия, выразившиеся в незаконном приостановлении (ограничении) предоставления коммунальных услуг по электроснабжению в гаражный комплекс, расположенный в многоквартирном доме (МКД) по адресу: г. Кемерово, ул. Терешковой, д. 20, принадлежащий собственникам помещений в МКД, не могут быть квалифицированы как нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации, поскольку отсутствуют доказательства ущемления интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности, а также ущемление интересов неопределенного круга лиц.

Согласно п. 1 ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд (далее — суд).

На данном основании граждане-потребители, чьи права и законные интересы

были нарушены, равно как и ООО «Жилстройсервис ФПК» (при наличии правовых оснований), могут обратиться суд для защиты нарушенного права, в том числе с требованием возмещения убытков (ст. 15 ГК), принесенных действиями ООО «ЭСКК».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, п. 1 ч. 1, ч. 2 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 10/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ООО «ЭСКК» по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.