

Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

РЕШЕНИЕ

город Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «30» ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «14» декабря 2020 года

№ 02-01/10039

АО «Коми энергосбытовая компания»

Первомайская ул., д. 70,
г. Сыктывкар, 167000

ООО «Региональный оператор Севера»

Оплеснина ул., д.4,
г. Ухта, 169313

<...>

(по адресу)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Комиссия Коми УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: <...> – заместителя руководителя Управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела Управления,

<...> – главного специалиста-эксперта отдела Управления,

рассмотрев дело № 011/01/11-203/2020 по признакам нарушения АО «Коми энергосбытовая компания» (ИНН 1101301856) и ООО «УХТАЖИЛФОНД» (ИНН 1102055018), в настоящее время – ООО «Региональный оператор Севера, пункта 1 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии <...> – представителя АО «Коми энергосбытовая компания», действующего по доверенности № 3 от 16.12.2017,

в отсутствие <...>, ООО «Региональный оператор Севера», надлежащим образом извещенных о времени

и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> от 03.03.2019 (вх. № 1085 от 06.03.2019) на неправомерные, по мнению заявителя, действия АО «Коми энергосбытовая компания» (далее также АО «КЭСК», гарантирующий поставщик) и ООО «УХТАЖИЛФОНД» (в настоящее время – ООО «Региональный оператор Севера», далее по тексту региональный оператор, ООО «Региональный оператор Севера») по заключению агентского договора, согласно которому гарантирующий поставщик осуществляет начисление платы и выставление квитанций за услуги регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее также ТКО).

По результатам рассмотрения указанного обращения Коми УФАС России приняло решение об отказе в возбуждении антимонопольного дела ввиду отсутствия в действиях АО «КЭСК» и регионального оператора признаков нарушения ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции, о чем заявитель уведомлен письмом от 03.06.2019 № 02-07/4140.

Не согласившись с решением Коми УФАС России от 03.06.2019 № 02-07/4140, <...> обжаловал его в судебном порядке. Решением Арбитражного суда Республики Коми от 19.11.2019 по делу № А29-10928/2019 в удовлетворении заявленных требований заявителю отказано. Постановлением арбитражного суда апелляционной инстанции от 05.03.2020 по делу № А29-10928/2019 решение Арбитражного суда Республики Коми от 19.11.2019 по делу № А29-10928/2019 отменено, по делу принят новый судебный акт, согласно которому решение Коми УФАС России от 03.06.2019 № 02-07/4140 об отказе в возбуждении дела по признакам нарушения региональным оператором и АО «КЭСК» требований части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции признано незаконным.

Судом апелляционной инстанции указано, что при вынесении оспариваемого решения антимонопольный орган неполно исследовал имеющие юридическое значение для дела обстоятельства, не применил подлежащие применению нормы материального права. Вывод Коми УФАС России об отсутствии в рассмотренных действиях регионального оператора и АО «КЭСК» признаков нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции является преждевременным.

В связи с чем, приказом Коми УФАС России № 68 от 11.03.2020 возбуждено дело по признакам нарушения АО «Коми энергосбытовая компания» и региональным оператором пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 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](#) настоящего Федерального закона), 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).

Как следует из имеющихся материалов, ООО «Региональный оператор Севера» осуществляет деятельность на рынке оказания услуг по обращению с ТКО в Республике Коми в качестве регионального оператора по обращению с ТКО с 01.11.2018, то есть является поставщиком и исполнителем услуги по обращению с ТКО в Республике Коми.

АО «КЭСК» осуществляет деятельность на рынке розничной реализации электрической энергии (мощности) в Республике Коми и является поставщиком электрической энергии и исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению в Республике Коми, а также оказывает организациям услуги по расчетно-информационному обслуживанию потребителей.

Между региональным оператором и АО «КЭСК» заключен агентский договор от 22.10.2018 № 036/18-РО (далее – агентский договор), в соответствии с которым АО «КЭСК» (Агент) приняло на себя обязательства от имени, по поручению и за счет регионального оператора (Принципал), за вознаграждение, ежемесячно, в пределах срока действия договора, осуществлять юридические и фактические действия, в том числе ведение финансово-лицевых счетов потребителей; расчет и начисление платы за услуги; формирование, печать, упаковку и доставку потребителям платежных

документов (квитанций); организацию сбора от потребителей денежных средств, с зачислением на банковский счет Агента, в наличном порядке с зачислением на специальный банковский счет.

Предоставление потребителям коммунальных услуг регламентировано нормативными правовыми актами, в том числе Жилищным кодексом Российской Федерации (далее – ЖК РФ), Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354). Порядок заключения договора на оказание услуг по обращению с ТКО установлен Правилами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 (далее – Правила № 1156). Плата по обращению с ТКО включена в состав платы за коммунальную услугу (часть 4 статьи 154 ЖК РФ).

В соответствии с пунктами 148(3)-148(4) Правил № 354 исполнителем коммунальной услуги по обращению с ТКО в зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом (МКД) могут выступать управляющая организация, товарищество или кооператив, региональный оператор по обращению с ТКО.

В соответствии с пунктом 1 части 1 и части 9 статьи 157.2 ЖК РФ, пункта 8(17) Правил № 1156 правовыми основаниями для предъявления платежных документов на оплату коммунальной услуги по обращению с ТКО являются:

- 1) принятие общим собранием собственников помещений в МКД решения, предусмотренного пунктом 4.4 части 2 статьи 44 ЖК РФ (о заключении договора с региональным оператором по обращению с ТКО);
- 2) наличие непосредственного способа управления МКД собственниками помещений в МКД;
- 3) случаи, если собственниками помещений в МКД не выбран способ управления таким домом;
- 4) выбранный способ управления не реализован.

В силу подп. «б» пункта 148(23) Правил № 354 исполнитель коммунальной услуги по обращению с ТКО имеет право привлекать на основании соответствующего договора, содержащего условие об обеспечении требований законодательства Российской Федерации о защите персональных данных, организацию или индивидуального предпринимателя:

для доставки платежных документов потребителям;

для начисления платы за коммунальную услугу по обращению с ТКО, подготовки доставки платежных документов потребителям.

Согласно части 1 статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

Отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежным агентом от плательщика денежных средств, регулируются Федеральным законом от 03.06.2009 № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами» (далее – Закон № 103-ФЗ).

Статьей 3 Закона № 103-ФЗ под деятельностью по приему платежей физических лиц признается прием платежным агентом от плательщика денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Кодексом, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком (часть 1).

Поставщиком, по смыслу указанного закона, является юридическое лицо, за исключением кредитной организации, или индивидуальный предприниматель, получающие денежные средства плательщика за реализуемые товары (выполняемые работы, оказываемые услуги) в соответствии с этим законом, а также юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Кодексом (пункт 1 статьи 2).

Согласно Правилам № 354 юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги, является исполнителем (пункт 2).

Статья 4 Закона № 103-ФЗ устанавливает, что оператор по приему платежей должен заключить с поставщиком договор об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц, по условиям

которого оператор по приему платежей вправе от своего имени или от имени поставщика и за счет поставщика осуществлять прием денежных средств от плательщиков в целях исполнения денежных обязательств физического лица перед поставщиком (часть 1).

Из материалов настоящего дела следует, что за услуги регионального оператора по обращению с ТКО с потребителями осуществляются прямые расчеты, в связи с чем, собственники жилых помещений обязаны вносить плату за услуги регионального оператора по обращению с ТКО агенту - АО «КЭСК».

Пунктом 2.1.2 агентского договора установлено, что в платежных документах в качестве получателя денежных средств должен быть указан Агент (АО «КЭСК»), а в качестве исполнителя услуг – Принципал (ООО «Региональный оператор Севера»).

Сбор денежных средств от Потребителей, в счет платы за услуги включает в себя прием денежных средств, как на специальный банковский счет, так и на банковский счет Агента, через операционные кассы учреждений банков, отделения ФГУП «Почта России», иных платежных агентов, а также банковские и иные платежные терминалы (пункт 2.1.3.1).

Порядок предоставления коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами регламентирован Правилами №354.

В соответствии с пунктом 148(40) названных Правил потребитель вправе при наличии договора, содержащего положения о предоставлении коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами, заключенного с исполнителем в лице управляющей организации, товарищества или кооператива, вносить плату за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами непосредственно региональному оператору по обращению с твердыми коммунальными отходами, который оказывает такую услугу исполнителю, либо через указанных таким региональным оператором платежных агентов или банковских платежных агентов, если решение о переходе на такой способ расчетов и о дате перехода принято общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме, членом товарищества или кооператива. Внесение потребителем платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами непосредственно региональному оператору по обращению с твердыми коммунальными отходами рассматривается как выполнение обязательства по внесению платы за указанную коммунальную услугу перед исполнителем. При этом исполнитель отвечает за надлежащее предоставление коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами потребителям и не вправе препятствовать потребителям в осуществлении платежа непосредственно региональному оператору по обращению с твердыми коммунальными отходами либо действующему по его поручению платежному агенту или банковскому платежному агенту.

В соответствии со статьей 3 Закона № 103-ФЗ под платежным агентом понимается 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; оператор по приему платежей – платежный агент – юридическое лицо, заключившее с поставщиком договор об осуществлении деятельности по приему платежей физических лиц (пункты 3, 4).

Согласно части 14 статьи 4 Закона № 103-ФЗ платежный агент при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет (счета) для осуществления расчетов. Поставщик при осуществлении расчетов с платежным агентом при приеме платежей обязан использовать специальный банковский счет. Поставщик не вправе получать денежные средства, принятые платежным агентом в качестве платежей, на банковские счета, не являющиеся специальными банковскими счетами (часть 18 статьи 4 Закона № 103-ФЗ).

Частью 4 статьи 8 Закона № 103-ФЗ установлено, что прием платежей без зачисления принятых от физических лиц наличных денежных средств на специальный банковский счет, указанный в частях 14 и 15 статьи 4 настоящего Закона, а также получение поставщиком денежных средств, принятых платежным агентом в качестве платежей, на банковские счета, не являющиеся специальными банковскими счетами, указанными в части 18 статьи 4 настоящего Закона, не допускаются.

Правовой анализ положений Закона № 103-ФЗ показывает, что деятельность платежного агента заключается только в приеме от физических лиц денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств этих лиц перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), и последующем перечислении платежным агентом этих средств поставщику товаров (работ, услуг). При этом платежный агент не принимает участия в оказании услуг между плательщиком и поставщиком услуг и не оказывает иных самостоятельных услуг, кроме приема и передачи денежных средств.

Следовательно, Закон № 103-ФЗ распространяет действие на отношения, связанные с оказанием платежным агентом единственной услуги – услуги по приему платежей от физических лиц и перечислению этих платежей поставщику товаров (работ, услуг). При изложенном нормативном регулировании и имеющих место обстоятельствах, привлеченное по агентскому договору от 22.10.2018 к расчетам с потребителями АО «КЭСК» не является платежным агентом.

Согласно постановлению суда апелляционной инстанции по делу № А29-10928/2019 в силу пункта 148(23) Правил № 354 исполнитель коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами имеет право привлекать на основании договора организацию или индивидуального предпринимателя: для доставки платежных документов потребителям; для начисления платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами и подготовки доставки платежных документов потребителям (подпункт «б»).

Как указал суд, оценка указанных обстоятельств с позиции применения данной нормы в решении Коми УФАС России от 03.06.2019 отсутствует. Равно как не дана антимонопольным органом и оценка изложенным в заявлении от 03.03.2019 доводам <...> относительно вознаграждения АО «КЭСК» по агентскому договору. Более того, Управление оставляет без внимания условие агентского договора от 22.10.2018 о приеме АО «КЭСК» как агентом денежных средств от потребителей в счет платы за услуги регионального оператора как на специальный банковский, так и на банковский счет агента в зависимости от формы произведенных платежей. Необходимость использования специального банковского счета имеет место при деятельности платежного агента, который в рассматриваемых отношениях отсутствует. Установленный региональным оператором и АО «КЭСК» в агентском договоре порядок внесения платы за оказанную коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами с учетом того, что последнее не имеет статуса платежного агента, предметом оценки Коми УФАС России при признании отсутствия признаков антимонопольного нарушения не являлся.

В письменных пояснениях от 03.05.2020 (вх. № 2435 от 08.05.2020) <...> просит дать оценку пунктов 2.1.6 и 6.1 агентского договора в части соответствия их требованиям ст. 855 ГК РФ, агентского договора на предмет его соответствия требованиям части 1 статьи 432 ГК РФ и признать его незаключенным (л.д. 29, т. 2).

В письменных пояснениях от 16.06.2020 (вх. № 3132 от 18.06.2020) <...> указывает, что поскольку АО «КЭСК» не является платежным агентом, привлечение его региональным оператором по агентскому договору в качестве Агента является неправомерным (л.д. 87, т. 7).

Согласно п. 2 агентского договора АО «КЭСК» (Агент) приняло на себя обязательства от имени, по поручению и за счет регионального оператора (Принципала), за вознаграждение, ежемесячно, в пределах срока действия договора, осуществлять юридические и фактические действия, в том числе ведение финансово-лицевых счетов потребителей; расчет и начисление платы за услуги; формирование, печать, упаковку и доставку потребителям платежных документов (квитанций); организацию сбора от потребителей денежных средств, с зачислением на банковский счет Агента, в наличном порядке с зачислением на специальный банковский счет.

То есть договором предусмотрено и данное установлено антимонопольным органом из материалов настоящего дела, что помимо приема от потребителей платы за услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами агентский договор предусматривает и иные обязательства агента (расчет и начисление платы за услуги, формирование, печать, упаковка и доставка потребителям платежных документов).

Согласно части 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Из материалов дела следует, что сторонами агентского договора достигнуты соглашения по всем его существенным условиям, взятые сторонами на себя обязательства исполняются, следовательно, оснований считать указанный договор незаключенным не имеется.

Пунктом 2.1.6 агентского договора предусмотрено, что ежедневное перечисление денежных средств, поступивших от потребителей на расчетный счет Агента, производится как на специальный банковский счет Принципала, в зависимости от формы произведенных платежей: наличный, безналичный. Также по письменным распоряжениям Принципала денежные средства, поступившие от потребителей на банковский счет Агента (в безналичном порядке), подлежат перечислению не на банковский счёт Принципала, а на банковские счета третьих лиц – контрагентов Принципала. При этом такое исполнение

Агентом денежных обязательств будет считаться исполнением надлежащему лицу, то есть Принципалу, в результате чего в соответствующей части будут прекращены денежные обязательства Агента перед Принципалом по настоящему договору.

Пунктом 6.1. агентского договора предусмотрено, что оплата за вознаграждение Агенту осуществляется Принципалом на основании утверждённого отчёта Агента путем удержания Агентом в текущем периоде причитающегося ему вознаграждения из денежных средств, поступивших от потребителей как на специальный банковский, так и на банковский счет Агента.

Согласно ст. 855 Гражданского кодекса РФ при наличии на счете денежных средств, сумма которых достаточна для удовлетворения всех требований, предъявленных к счету, списание этих средств со счета осуществляется в порядке поступления распоряжений клиента и других документов на списание (календарная очередность), если иное не предусмотрено законом.

При недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований списание денежных средств осуществляется в следующей очередности:

в первую очередь по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств со счета для удовлетворения требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также требований о взыскании алиментов;

во вторую очередь по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими или работавшими по трудовому договору (контракту), по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

в третью очередь по платежным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (контракту), поручениям налоговых органов на списание и перечисление задолженности по уплате налогов и сборов в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, а также поручениям органов контроля за уплатой страховых взносов на списание и перечисление сумм страховых взносов в бюджеты государственных внебюджетных фондов;

в четвертую очередь по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение других денежных требований;

в пятую очередь по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

Списание средств со счета по требованиям, относящимся к одной очереди, производится в порядке календарной очередности поступления документов.

Несоответствие пунктов 2.1.6, 6.1 агентского договора ст. 855 Гражданского кодекса РФ не установлено.

Относительно включения в пункт 2.1.3.1 агентского договора условия о сборе денежных средств от потребителей как на специальный банковский счет, так и на банковский счет Агента, неправомерности привлечения АО «КЭСК» в качестве Агента по агентскому договору, поскольку оно не является платежным агентом, установлено следующее.

Федеральное законодательство не содержит запрета на заключение лицами, являющимися исполнителями коммунальных услуг, договоров, предметом которых являются начисления и сбор платежей за жилищно-коммунальные услуги.

Согласно положениям части 15 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) наймодатель жилого помещения, управляющая организация, иное юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым в соответствии с настоящим Кодексом 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. При этом наймодатель жилого помещения, управляющая организация, иное юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым в соответствии с настоящим Кодексом вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, а также их представитель вправе взыскивать в судебном порядке просроченную задолженность по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги.

Из вышеуказанного следует, что у исполнителя коммунальной услуги имеется право осуществлять расчеты с нанимателями жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов и собственниками жилых помещений с участием своих представителей, которые, в свою очередь, наряду с исполнителем коммунальной услуги вправе осуществлять указанные расчеты 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.

Указанная норма предусматривает возможность участия в расчетах не только платежных агентов и банковских платежных агентов, но и допускает участие представителя управляющей организации, имеющего свой специальный статус, позволяющий осуществлять:

расчеты с гражданами за жилое помещение и коммунальные услуги;

взимание платы за жилое помещение и коммунальные услуги с граждан.

Согласно письму Центрального банка РФ от 21.11.2011 N 166-Т кредитные организации вправе осуществлять банковскую операцию по переводу денежных средств, получателем средств по которому может являться поставщик или управомоченное им лицо, в том числе платежный агент, при условии указания физическим лицом в распоряжении о переводе денежных средств поставщика или управомоченного им лица в качестве получателя средств.

Таким образом, в соответствии с нормами ЖК РФ Агент может выступать первоначальным получателем денежных средств собственников и нанимателей помещений за жилое помещение и коммунальные услуги.

В письменном пояснении от 27.04.2020 № 119/2820 (вх. № 2361 от 30.04.2020) (л.д. 165, т. 1), имеющихся в материалах настоящего дела, АО «КЭСК» указало, что согласно условиям агентского договора, поступившие на банковский счет/специальный банковский счет Агента денежные средства перечисляются на банковский счет/специальный банковский счет регионального оператора. При этом указанные средства являются его собственностью, то есть конечный получатель платежа, определяемый в соответствии с положениями ст. 155 ЖК РФ, указанным агентским договором не изменен.

При этом согласно Определению Конституционного Суда РФ от 17.02.2015 N 362-0 установленная частью 15 статьи 155 ЖК РФ возможность привлечения представителей по расчетам с населением не препятствует внесению плательщиками платы за жилое помещение и коммунальные услуги непосредственно исполнителем.

ЖК РФ (в зависимости от сложившихся отношений по управлению МКД) определяет лицо, перед которым денежное обязательство собственника/нанимателя по внесению платы за жилищно-коммунальные услуги будет считаться исполненным, но не определяет, каким способом плата должна вноситься управляющей организации. Исходя из этого, исполнитель коммунальных услуг (в рассматриваемом случае региональный оператор) может использовать любой не запрещенный законодательством способ сбора денежных средств, причитающихся ему за оказанные услуги.

Вышеуказанный довод подтверждается и положениями пункта 1 статьи 1005 ГК РФ, согласно которому по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала, в связи с чем, исполнение потребителем обязанности по внесению платы за жилищно-коммунальные услуги Агенту, действующему в интересах Принципала, юридически равнозначно исполнению указанной обязанности лично Принципалу, так как в случаях, когда жилищные правоотношения не урегулированы жилищным законодательством, подлежат применению нормы гражданского законодательства (статьи 7, 8 ЖК РФ).

Кроме того, Агент не осуществляет прием наличных денежных средств от потребителей - физических лиц в счет оплаты стоимости коммунальных услуг, наличные денежные средства вносятся потребителями - физическими лицами через платежных или банковских платежных агентов. Данное обстоятельство соответствует положениям Агентского договора, в п. 2.1.3. которого указано, что прием наличных денежных средств осуществляется только при условии организации такого способа сбора денежных средств. В настоящее время такой способ не организован.

Из вышеуказанного следует, что на Агента не распространяются требования Закона № 103-ФЗ, предъявляемые к платежным агентам, в том числе требование о зачислении денежных средств, внесенных в качестве платы за жилое помещение и коммунальные услуги, на специальный банковский счет.

Целесообразность привлечения специализированной организации на условиях агентского договора для выполнения работ, связанных с осуществлением расчетов с собственниками помещений многоквартирных домов за коммунальные услуги, определяется непосредственно исполнителем коммунальной услуги, иное противоречит таким основополагающим принципам гражданского законодательства РФ, как принцип свободы воли участников правоотношений и принцип свободы договора.

Согласно письму Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 08.05.2020 № 17590-ОЛ/04, представленному АО «КЭСК» (вх. № 119/5277) (л.д. 220-221, т. 7), в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Жилищного кодекса Российской Федерации к жилищным отношениям, регулируемым жилищным законодательством, в числе прочего относится внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги, при этом участниками жилищных правоотношений являются граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования (часть 2 статьи 4 ЖК РФ).

Согласно части 3 статьи 1 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, т.е. не допускается произвольное, не основанное на законе, ограничение прав участников жилищных отношений. Правительство Российской Федерации вправе издавать постановления, содержащие нормы, регулирующие жилищные отношения, на основании и во исполнение ЖК РФ, других федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации (часть 4 статьи 5 ЖК РФ).

Частью 15 статьи 155 ЖК РФ предусмотрено, что 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. При этом наймодатель жилого помещения, управляющая организация, иное юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которым в соответствии с настоящим Кодексом вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, а также их представитель вправе взыскивать в судебном порядке просроченную задолженность по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги.

Таким образом, из буквального толкования вышеуказанной нормы ЖК РФ следует, что юридическое лицо, которому в соответствии с ЖК РФ вносится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, а также его представитель, вправе взимать плату за жилое помещение и коммунальные услуги как самостоятельно, так и с привлечением платежных агентов и банковских платежных агентов, при этом привлечение последних не является обязательным.

Абзацем 2 пункта 63 и пункта 148(39) Правил № 354 предусмотрена норма, корреспондирующая части 15 статьи 155 ЖК РФ, о том, что плата за коммунальные услуги вносится потребителями исполнителю либо действующему по его поручению платежному агенту или банковскому платежному агенту. Указанные положения Правил № 354 приняты во исполнение части 1 статьи 157 ЖК РФ и не противоречат ЖК РФ.

Вместе с тем ни нормой абзаца 2 пункта 63 и пункта 148(39) Правил № 354, ни частью 15 статьи 155 ЖК РФ **не ограничено право исполнителя коммунальных услуг привлекать для взимания платы за жилищно-коммунальные услуги агента или иного представителя исполнителя**, действующего в его интересах, при этом указанный представитель исполнителя необязательно должен быть платежным агентом или банковским платежным агентом. При этом часть 15 статьи 155 ЖК РФ прямо допускает возможность привлечения исполнителем коммунальных услуг любого представителя (в том числе агента) для осуществления расчетов с потребителями жилищно-коммунальных услуг и взимания платы за соответствующие услуги.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала, в связи с чем исполнение потребителем обязанности по внесению платы за жилищно-коммунальные услуги агенту, действующему в интересах исполнителя коммунальных услуг (принципала), юридически равнозначно исполнению указанной обязанности лично исполнителю коммунальных услуг, так как в случаях, когда жилищные правоотношения не урегулированы жилищным законодательством, подлежат применению нормы гражданского законодательства (статьи 7, 8 ЖК РФ).

Согласно пункту 4 части 2 статьи 1 Закона № 103-ФЗ положения данного закона не применяются к отношениям, связанным с осуществлением безналичных расчетов.

Под деятельностью по приему платежей физических лиц в целях Закона № 103-ФЗ признается прием платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком.

На основании изложенного, Министерство полагает, что привлечение исполнителем коммунальных услуг агента или иного представителя для осуществления расчетов с потребителями, в том числе для взимания платы за жилищно-коммунальные услуги, не противоречит действующему жилищному законодательству, при этом если агент не принимает от потребителей денежные средства в наличной форме, то на него не распространяются требования Закона № 103-ФЗ, предъявляемые к платежным агентам, в том числе требование о зачислении денежных средств, внесенных в качестве платы за жилое помещение и коммунальные услуги, на специальный банковский счет.

В материалах рассматриваемого дела имеется копия договора от 21.11.2011 об открытии АО «КЭСК» специального банковского счета поставщика (№ счета – 40821810628000064563) в АО «Сбербанк России», предметом которого является осуществление расчетов с платежным агентом при приеме платежей в соответствии с Законом № 103-ФЗ (л.д. 169-174, т. 1.).

Как следует из материалов дела, в рамках действующих договоров АО «Почта России», ООО «Теплосервис» (платежные агенты) оказывают АО «КЭСК» услуги по приему и перечислению через свои структурные подразделения денежных средств по поручению физических лиц, полученных в наличной форме на специальный банковский счет АО «КЭСК».

В случае оплаты потребителями услуги регионального оператора через платежного агента (ФГУП «Почта России, ООО «Теплосервис») денежные средства поступают на специальный банковский счет № 40821810628000064563 АО «КЭСК», открытый в Коми Отделении № 8617 ПАО Сбербанк. В случае оплаты потребителями услуги регионального оператора через кредитную организацию денежные средства поступают на расчетный банковский счет 40702810828000114785 АО «КЭСК», открытый в Коми Отделении № 8617 ПАО Сбербанк.

Банковский счет, на который будут перечислены денежные средства, указывается в платежном документе.

Согласно Разделу 5 агентского договора агентское вознаграждение состоит из двух частей - постоянной 6,24 руб. за ведение 1 лицевого счета и переменной - 2% от размера средств, поступивших на расчетный счет Агента. Стороны агентского договора разделили агентское вознаграждение на две составляющие исходя из следующего. Постоянная часть вознаграждения включает в себя расходы Общества, которые оно несет независимо от объема поступивших денежных средств, таких как: расчет, формирование, печать, доставка первичных платежных документов, прием потребителей, обновление базы данных и проведение перерасчетов в связи с актуализацией информации о потребителях и т.п.

Переменная часть агентского вознаграждения компенсирует расходы Общества на обеспечение возможности потребителям оплаты различными способами, в том числе по удаленным каналам обслуживания, поэтому она и определяется от суммы поступивших денежных средств.

Как пояснило АО «КЭСК» (письмо от 27.04.2020 № 119/2820, л.д. 166, т. 1), стороны агентского договора, разделяя агентское вознаграждение на две части, были нацелены, прежде всего, на соблюдение интересов регионального оператора, и выделении указанных расходов из постоянной части агентского вознаграждения, чтобы иметь возможность оплачивать вознаграждение в зависимости от суммы поступивших денежных средств, а не от общего количества выставленных квитанций. Такой порядок является экономически выгодным для регионального оператора, поскольку не несет для него финансовой нагрузки в случае низкого уровня собираемости платежей, и соответствует сложившейся в деловом обороте практике определения размеров агентского вознаграждения.

В случае если потребители будут вносить денежные средства в счет оплаты услуг регионального оператора непосредственно на его счет/специальный счет, агентское вознаграждение Агента в переменной его части не предусмотрено.

В случае если потребители будут вносить денежные средства на специальный счет Агента через платежных агентов, агентское вознаграждение предусмотрено, поскольку данные денежные средства затем поступают на расчетный счет Агента.

Согласно письменным пояснениям Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми от 19.05.2020 № 19-20-10/5901 (вх. № 2649 от 22.05.2020) при оказании коммунальной услуги по обращению с ТКО, региональный оператор осуществляет ведение финансово-лицевых счетов, в том числе формирование квитанций (счетов-фактур, универсальных передаточных актов самостоятельно в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также в отношении управляющих организаций (УК, ТСЖ ЖСК и др.). Соответствующие расходы были учтены Министерством при установлении единого тарифа регионального оператора по обращению с ТКО.

АО «КЭСК» на основании агентского договора, заключенного между региональным оператором и АО «Коми энергосбытовая компания», осуществляет ведение финансовых лицевого счетов потребителей, в том числе формирование и доставку квитанций в отношении домовладений физических лиц, у которых отсутствуют управляющие организации либо собранием собственников жилья принято решение о заключении прямого договора с региональным оператором.

При расчете единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с ТКО на 2020 год Министерством учтены расходы на ведение финансово-лицевых счетов потребителей в размере <...> тыс. руб., на 2019 год - <...> тыс. руб., исходя из стоимости обслуживания 1 лицевого счета, предусмотренной договором.

При расчете необходимой валовой выручки регионального оператора по обращению с ТКО Министерством расходы по данному договору рассчитывались без учета ведения финансово-лицевых счетов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также домовладений физических лиц, в отношении которых управление осуществляют УК, ТСЖ, ЖСК и иные управляющие организации.

Расходы на оплату услуг по сбору (приему) от потребителей денежных средств на расчетный счет агента, а также на специальный банковский счет или на банковский счет принципала в соответствии с договором (п. 5.2.2. агентского договора) не включены в единый тариф на услуги регионального оператора по обращению с ТКО.

Региональный оператор в письме от 17.06.2020 № РО-10551/ис (вх. № 3357эл. от 18.06.2020) указал, что пунктом 5.2.2 агентского договора предусмотрено вознаграждение АО «КЭСК» за осуществление юридических и фактических действий по сбору (приему) от потребителей денежных средств на расчетный счет АО «КЭСК», а также их перечисление на специальный банковский счет или на банковский счет регионального оператора, которое составляет 2% от общей суммы денежных средств, поступивших от потребителей, на расчетный счет АО «КЭСК».

Размер данного вознаграждения рассчитывается исходя из денежных средств, поступивших от потребителей на расчетный счет АО «КЭСК» или специальный банковский счет, в случае если потребитель ошибочно произвел оплату на расчетный счет регионального оператора, то данная сумма в размер вознаграждения не входит (л.д. 94, т. 7).

В силу пп. «в» п. 148(25) Правил № 354 потребитель обязан своевременно и в полном объеме вносить плату за коммунальную услугу по обращению с ТКО.

В абз. 2 п. 6 типового договора на оказание услуг по обращению с ТКО, форма которого утверждена постановлением Правительства РФ № 1156 от 12.01.2016, указано, что потребитель в многоквартирном доме оплачивает коммунальную услугу по обращению с ТКО в соответствии с жилищным законодательством РФ. ЖК РФ в свою очередь не содержит ограничений относительно порядка сбора (приема) денежных средств за услугу по обращению с ТКО Региональным оператором от физических лиц. Таким образом, при отсутствии в жилищном законодательстве ограничений, региональный оператор может использовать любой не запрещенный законодательством способ сбора денежных средств, причитающихся ему за оказанные услуги.

Согласно условиям, заключенного на основании ч.15 ст. 155 ЖК РФ агентского договора, поступившие в АО «КЭСК» от потребителей денежные средства ежедневно перечисляются региональному оператору (п.п. 2.1.6, 3.1.6 Договора).

При этом указанные средства являются собственностью регионального оператора и учитываются АО «КЭСК» обособленно от собственных средств в соответствии с требованиями законодательства РФ, т.е. конечный получатель платежа, определяемый в соответствии с ч. 7.5 ст. 155 ЖК РФ, агентским договором не изменен. Кроме этого, агентский договор не изменяет порядок внесения платы за услугу по обращению с ТКО, предусмотренный Правилами № 354, для собственников жилых помещений.

Привлечение региональным оператором АО «КЭСК» для расчетов с собственниками (нанимателями) жилых помещений за коммунальную услугу по обращению с ТКО само по себе не изменяет договорные отношения регионального оператора и собственников по оказанию таких услуг, взаимные

обязательства, связанные с оказанием услуги по обращению с ТКО, продолжают оставаться у регионального оператора перед собственниками и наоборот, при этом у собственников не возникает обязательств перед АО «КЭСК» по оплате услуг по обращению с ТКО. Потребители вправе по своему выбору оплачивать коммунальные услуги путем наличных и безналичных расчетов в любом выбранном ими банке или почтовыми переводами, что не нарушает их право на самостоятельный выбор кредитной или иной организации, подходящей их требованиям, в зависимости от местонахождения или размера взимаемого комиссионного вознаграждения.

Согласно письменным пояснениям ООО «Региональный оператор Севера» от 06.05.2020 (вх. № 2526эл. от 07.05.2020), Закон № 103-ФЗ регулирует отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств физического лица перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг).

Положения данного закона не применяются к отношениям, связанным с деятельностью по проведению расчетов:

- осуществляемых в безналичном порядке;
- осуществляемых в соответствии с законодательством о банках и банковской деятельности.

То есть прием платежей от банков в наличной форме с последующим перечислением АО «Коми энергосбытовая компания» не регулируется указанным Законом.

Под деятельностью по приему платежей физических лиц признается прием платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком.

АО «Коми энергосбытовая компания» не осуществляет прием от плательщиков наличных денежных средств, а оказывает региональному оператору комплекс услуг по расчёту платы, печати, доставке квитанций, обслуживанию потребителей коммунальных услуг и по этим причинам не относит себя к платежному агенту, но исключительно в понимании Закона № 103-ФЗ. Правила № 354 не содержат требований, что агентские услуги региональному оператору по обращению с ТКО может оказывать только платежный агент в понимании Закона № 103-ФЗ.

Согласно п. 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

То есть гражданское законодательство допускает объединение в одном договоре различных прав и обязанностей, относящихся к различным видам договоров. Соответственно данное обстоятельство не может рассматриваться как нарушение законодательства и ущемление прав и законных интересов потребителя. Региональный оператор никому не навязывает какие-либо невыгодные условия договора оказания коммунальной услуги по обращению с ТКО, поскольку действует в строгом соответствии с Правилами № 354:

- не навязывает дополнительные товары, услуги, работы;
 - не выдвигает требований о дополнительных отчислениях, передачи прав, совершении обременительных действий и тому подобное.

Какие именно интересы и права ущемлены в отношении <...>, который является потребителем коммунальной услуги по обращению ТКО, в том числе при перечислении полученной платы, до настоящего времени не известно.

При этом необходимо отметить, что нарушение обязанностей в отношении потребителей коммунальных услуг, не относится к нарушениям, связанным с ограничением конкуренции, а является нарушением в сфере жилищного законодательства и рассматривается ГЖИ. В случае если нарушаются нормы Закона № 103-ФЗ, эти действия (бездействие) относятся к нарушениям в финансовой сфере и относятся к компетенции Федеральной налоговой службы России.

Факты, указывающие на отрицательное влияние агентского договора, заключенного между АО «Коми энергосбытовая компания» и региональным оператором, на конкурентную среду на рынке услуг по

обращению ТКО, по электроснабжению или по расчетно-информационному обслуживанию отсутствуют (л.д. 248-249, т. 1).

В материалах настоящего дела имеется письмо АО «КЭСК» в адрес регионального оператора № 116/11043, согласно которому на основании п. 10.4 агентского договора гарантирующий поставщик уведомил регионального оператора о расторжении агентского договора с 01.01.2020 (л.д. 178, т. 2).

Далее на основании поступившего в адрес Принципала уведомления о расторжении агентского договора № 036/18-РО от 22.10.2018 региональный оператор начал процедуру проведения запроса котировок в электронной форме путем размещения на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (№ закупки 3200905205) и документации о закупке на право заключения договора на оказание услуг по расчетно-информационному обслуживанию потребителей для нужд регионального оператора.

По окончании срока подачи заявок не было подано ни одной заявки на участие, поэтому запрос котировок признан несостоявшимся (Протокол рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме № 1645244).

В соответствии с протоколом о признании запроса котировок в электронной форме несостоявшимся №1645244 от 13.04.2020 и на основании п. 10.8.5. «Положения о закупках товаров, работ, услуг» регионального оператора от 28.12.20189, комиссией по закупкам было принято единогласное решение о заключении договора на оказание услуг по расчетно-информационному обслуживанию потребителей с АО «Коми энергосбытовая компания» (Протокол заседания комиссии по закупкам по заключению договора с единственным поставщиком от 22.04.2020 г.). Федеральным Законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ предусмотрено право заказчика на осуществление закупки у единственного поставщика и исчерпывающий перечень проведения такой закупки устанавливается Положением о закупке.

22.04.2020 между сторонами заключен новый агентский договор № 611-120/208, согласно которому Агент – АО «КЭСК» принимает на себя обязательства от имени, по поручению, и за счет Принципала – ООО «Региональный оператор Севера», за вознаграждение, ежемесячно, в пределах срока действия Договора, осуществлять юридические и фактические действия, в том числе:

2.1.1. Ведение финансово-лицевых счетов потребителей, включающее в себя:

2.1.1.1. Расчет и начисление платы за услуги в соответствии с требованиями жилищного законодательства Российской Федерации по финансово-лицевому счету каждого из потребителей.

2.1.1.2. Изменение платы за услуги по финансово-лицевому счету каждого из потребителей в случаях и в порядке, предусмотренном жилищным законодательством РФ по письменному распоряжению Принципала.

2.1.1.3. Учет и распределение денежных средств, поступивших от потребителей, в счет платы за услуги, по финансово-лицевому счету каждого из потребителей,

2.1.1.4. Прием и обработку информации, касающейся платы за услуги, полученной от Принципала, потребителей и третьих лиц, и учет полученной информации при ведении финансово-лицевых счетов потребителей.

2.1.2. Формирование, печать, а также упаковка и доставка потребителям платежных документов (квитанций). При этом в платежных документах в качестве исполнителя услуг должен быть указан Принципал.

2.1.3. Организацию сбора (приема) от потребителей денежных средств, в счет платы за услуги, с зачислением поступивших денежных средств на соответствующий счет Агента.

2.1.3.1. Сбор денежных средств от потребителей, в счет платы за услуги, включает в себя прием денежных средств на счет Агента, через операционные кассы учреждений банков, отделения АО «Почта России», иных платежных агентов, а также банковские и иные платежные терминалы.

Согласно пояснениям АО «КЭСК», ООО «Региональный оператор Севера» и имеющимся материалам дела (копии выставляемых счетов, в том числе в адрес <...>), в настоящее время в счетах, выставляемых АО «КЭСК» в адрес потребителей для оплаты, в том числе услуги за обращение с ТКО, в качестве исполнителя услуги указан региональный оператор, и потребители имеют возможность оплатить услугу за обращение с ТКО напрямую указанному лицу, если вводятся данные непосредственно потребителя без указания лицевого счета, указанного в квитанции, который применяется при расчетах с

АО «КЭСК» (Агент), действующего от имени и по поручению ООО «Региональный оператор Севера» (Принципал).

У потребителей имеется возможность произвести оплату за каждый вид услуги в отдельности в случае указания потребителем конкретного номера договора. В случае оплаты по единому лицевому счету или по QRкоду - оплата производится за все услуги, указанные в квитанции. При неполной оплате – денежные средства распределяются пропорционально по каждому виду услуг. Денежные средства, поступающие от потребителей услуги по обращению с ТКО на расчетный счет АО «КЭСК», являются исполнением потребителями перед ООО «Региональный оператор Севера» обязательств по оплате услуги по обращению с ТКО. При этом поставщиком по оказанию услуги по обращению с ТКО является ООО «Региональный оператор Севера» (л.д. 15-18, т. 2).

В письменных пояснениях от 21.09.2020 (вх. № И-268 от 21.09.2020) <...> просит:

создать Комиссию по рассмотрению настоящего дела в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 40 Закона о защите конкуренции;

установить правомерность статуса регионального оператора в лице ООО «Региональный оператор Севера», запросить банковскую гарантию в целях обеспечения обязательств регионального оператора.

Согласно ч. 3 ст. 40 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства кредитными организациями, организациями - операторами платежных систем, операторами услуг платежной инфраструктуры при осуществлении ими деятельности в соответствии с Федеральным законом "О национальной платежной системе", а также иными финансовыми организациями, поднадзорными Центральному банку Российской Федерации, в состав комиссии включаются представители Центрального банка Российской Федерации, которые составляют половину членов комиссии.

Поскольку АО «КЭСК» и ООО «Региональный оператор Севера» не относятся к лицам, указанным в ч. 3 ст. 40 Закона о защите конкуренции, основания для включения в состав Комиссии представителей Центрального банка Российской Федерации отсутствовала.

Между Министерством энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми и региональным оператором по обращению с ТКО 22.06.2018 заключено соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на всей территории Республики Коми (далее – Соглашение).

Согласно письменным пояснениям Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми от 19.11.2020 № 19-20-07/13133 (вх. № 5674 от 23.11.2020), Соглашение между Министерством и ООО «Региональный оператор Севера» является действующим, ООО «Региональный оператор Севера» не лишен статуса регионального оператора. Факты не исполнения региональным оператором обязательств по Соглашению Министерством не установлены (л.д. 53, т. 8).

Письмом от 20.11.2020 № РО-20484/ис (вх. № 5745 от 25.11.2020) ООО «Региональный оператор Севера» представило копии банковских гарантий от 17.07.2020, от 21.06.2019, от 23.06.2018 (л.д. 55-61, т. 8).

Также <...> в письме от 21.09.2020 (вх. № И-268 от 21.09.2020) указал, что Федеральным законом № 161-ФЗ от 26.06.200 «О национальной платежной системе» (далее – Закон о национальной платежной системе) ограничен круг лиц, оказывающих платежные услуги, привлечение посредников к осуществлению расчетов законодательством не предусмотрено.

Согласно ст. 1 Закона о национальной платежной системе настоящий Федеральный закон устанавливает правовые и организационные основы национальной платежной системы, регулирует порядок оказания платежных услуг, в том числе осуществления перевода денежных средств, использования электронных средств платежа, деятельность субъектов национальной платежной системы, а также определяет требования к организации и функционированию платежных систем, порядок осуществления надзора и наблюдения в национальной платежной системе.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о национальной платежной системе национальная платежная система - совокупность операторов по переводу денежных средств (включая операторов электронных денежных средств), банковских платежных агентов (субагентов), платежных агентов, организаций федеральной почтовой связи при оказании ими платежных услуг в соответствии с законодательством Российской Федерации, операторов платежных систем, операторов услуг платежной инфраструктуры, операторов услуг информационного обмена, иностранных поставщиков платежных услуг, операторов иностранных платежных систем, поставщиков платежных приложений (субъекты национальной платежной системы).

Как следует из материалов дела, в соответствии с Законом о национальной платежной системе платежи, принятые через кредитные организации, поступают на расчетный счет АО «КЭСК», а платежи, принятые платежными агентами – АО «Почта России» и ООО «Теплосервис» - поступают на специальный банковский счет.

Согласно пояснениям АО «КЭСК», условиями агентского договора предусмотрен прием денежных средств как на специальный банковский счет, так и на банковский счет Агента через операционные кассы учреждений банков, отделения ФГУП «Почта России», иных платежных агентов, а также через банковские и иные платежные терминалы. Довод заявителя о том, что АО «КЭСК» должно осуществлять прием денежных средств только являясь платежным агентом, несостоятелен, поскольку такая организация приема платежей ограничивает права потребителей в выборе способа оплаты и организаций, осуществляющих прием платежей, что является прямым нарушением законодательства о платежной системе. В связи с чем, АО «КЭСК» для организации приема коммунальных платежей предусмотрена возможность потребителей использовать различные способы оплаты. Для этого АО «КЭСК» заключены договоры с банками, ФГУП «Почта России», ООО «Теплосервис», форма оплаты как наличные расчеты, так и безналичные (л.д. 17, т. 2).

Учитывая вышеизложенное, привлечение ООО «Региональный оператор Севера» АО «КЭСК», в том числе для осуществления расчетов и приема денежных средств от потребителей за услугу по обращению с ТКО в отсутствие у гарантирующего поставщика статуса платежного агента, не противоречит Закону о национальной платежной системе.

Также как следует из постановления суда апелляционной инстанции, антимонопольное управление не дало оценку соответствия действий регионального оператора, АО «КЭСК» требованиям Правил № 354, Закона № 103-ФЗ.

Отношения между региональным оператором, заключившим агентский договор, АО «КЭСК» и потребителями коммунальной услуги по обращению с ТКО регулируются жилищным законодательством, Правилами № 354.

Вместе с тем, полномочия антимонопольного органа ограничены и определены положениями Закона о защите конкуренции, в связи с чем, возложение на Коми УФАС России оценки действий хозяйствующих субъектов (ООО «Региональный оператор Севера», АО «КЭСК») на предмет их соответствия требованиям жилищного законодательства, Правил оказания коммунальных услуг, Закона № 103-ФЗ является неправомерным.

В соответствии с положениями Закона о защите конкуренции настоящий 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 (часть 1 статьи 3).

Согласно разъяснениям ФАС России от 25.08.2016 № ИА/58547/16 «О разъяснении отдельных вопросов применения антимонопольного законодательства к отношениям с участием информационно-расчетных центров (расчетно-кассовых центров)» у антимонопольного органа отсутствуют полномочия по рассмотрению нарушений жилищного, гражданского законодательства, а также споров, связанных с защитой прав потребителя, если при этом не нарушаются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

Для установления в действиях хозяйствующих субъектов нарушения антимонопольного законодательства необходимо установить факт ограничения конкуренции либо реальную возможность такого ограничения.

В соответствии с пунктом 1 части 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 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).

Таким образом, для квалификации иного соглашения в качестве запрещенного в соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимым условием является то, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. Иными словами, соглашение с учетом конкретных обстоятельств признается недопустимым, если в результате заключения такого соглашения имело место быть как фактическое ограничение конкуренции, так и потенциальная возможность ограничения конкуренции на соответствующем рынке.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – это 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.

Следовательно, для признания иного соглашения запрещенным (часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции), необходимо установить, что такое соглашение привело (могло привести) к ограничению конкуренции, то есть к ограничению соперничества хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции (соперничества хозяйствующих субъектов) являются, в том числе, 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.

Также согласно вышеуказанным разъяснениям ФАС России, во всех случаях антимонопольным органом должен быть определен товар и соответствующий товарный рынок, условия обращения на котором изменены, то есть проведен соответствующий анализ состояния конкуренции на товарном рынке в порядке, предусмотренном ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции и Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Антимонопольным органом должны быть приведены факты и доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии действий ответчиков на конкурентную среду, подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции. При этом формальное указание на изменение условий обращения товара на рынке не может лечь в обоснование негативного влияния действий хозяйствующих субъектов на конкуренцию.

Для доказывания факта ограничения конкуренции действиями регионального оператора и АО «КЭСК», заключившими агентский договор, Коми УФАС России необходимо было установить товар и товарный рынок, факты и доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии регионального оператора и АО «КЭСК» на конкурентную среду, подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции на этом товарном рынке.

Как следует из материалов настоящего дела, региональный оператор по обращению с ТКО осуществляет деятельность на рынке оказания услуг по обращению с ТКО в Республике Коми.

АО «КЭСК» осуществляет деятельность на рынке розничной реализации электрической энергии (мощности) в Республике Коми и является поставщиком электрической энергии и исполнителем коммунальной услуги по энергоснабжению в Республике Коми, а также оказывает организациям услуги по расчетно-информационному обслуживанию потребителей.

Коми УФАС России установлено, что в целях заключения договора на оказание услуг по расчетно-информационному обслуживанию потребителей региональный оператор провел запрос котировок, что не создало препятствия (ограничения) для участия в запросе котировок хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке услуг по расчетно-информационному обслуживанию потребителей, услуг платежных агентов. По результатам проведенного запроса котировок заключен с АО «КЭСК» агентский договор от 22.10.2018 № 036/18-РО.

В рамках рассмотрения настоящего дела проведено исследование товарных рынков услуги платежных агентов, услуги по информационно - расчетному обслуживанию потребителей коммунальных услуг за 2018

– 2019 г.г.

Согласно аналитическому отчету по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг платежных агентов в Республике Коми от 24.08.2020 (л.д. 11-14, т. 8), количество хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги платежных агентов в Республике Коми, - 12.

Факты и доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии действий регионального оператора и АО «КЭСК» в результате заключения агентского договора на конкурентную среду на рынке услуг платежных агентов в Республике Коми, а также подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции на указанном товарном рынке в ходе его исследования не выявлены.

Согласно аналитическому отчету по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуги по расчетно-информационному обслуживанию потребителей коммунальных услуг в Республике Коми от 24.08.2020 (л.д. 15-19, т. 8), количество хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по расчетно-информационному обслуживанию потребителей коммунальных услуг в Республике Коми, - 11.

Факты и доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии действий ООО «Ухтажилфонд» и АО «КЭСК» в результате заключения агентского договора на конкурентную среду на рынке услуг по расчетно-информационному обслуживанию потребителей в Республике Коми, а также подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции на указанном товарном рынке в ходе исследования не выявлены.

Согласно письму ФАС России от 12.08.2020 № 22/69124/20 (вх. № 4125 от 19.08.2020), в результате исследования представленных материалов относительно заключения между АО «КЭСК» и региональным оператором агентского договора антимонопольная служба приходит к выводу об отсутствии факта ограничения конкуренции путем заключения ограничивающего конкуренцию соглашения между вышеуказанными субъектами.

В компетенцию Федеральной антимонопольной службы не входит контроль за исполнением жилищного законодательства и законодательства о защите прав потребителей, а также рассмотрение гражданско-правовых споров, что подтверждается правоприменительной практикой ФАС России (решение ФАС России от 23.03.2017 по делу № 1-11-9/00-22-17). Возможное нарушение прав заявителя как потребителя услуг по обращению с ТКО подлежит защите в ином установленном законом порядке.

Таким образом, в рассматриваемом случае факты и доказательства, свидетельствующие о негативном влиянии действий регионального оператора и АО «КЭСК» в результате достигнутого соглашения (заключения агентского договора) на конкурентную среду на рынке услуг по обращению с ТКО, на рынке услуг по розничной реализации электрической энергии (мощности) в Республике Коми, на рынке услуг по расчетно-информационному обслуживанию коммунальных услуг в Республике Коми, на рынке услуг платежных агентов в Республике Коми, подтверждающие наступление последствий или реальную возможность такого наступления в виде ограничения конкуренции на указанных товарных рынках, в том числе отказ регионального оператора от осуществления своих функций (самостоятельных действий) как поставщика и исполнителя услуги по обращению с ТКО, в ходе рассмотрения антимонопольного дела не выявлены.

Учитывая вышеизложенное, в действиях ООО «Региональный оператор Севера» и АО «КЭСК» по заключению агентского договора признаки нарушения пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции не установлены.

Суд апелляционной инстанции указал, что ссылка Коми УФАС России на то, что в действиях АО «КЭСК» и ООО «Региональный оператор Севера» отсутствуют признаки ограничения конкуренции, поскольку лицом, обратившимся в антимонопольный орган, является гражданин (а не хозяйствующий субъект), несостоятельна. Обращения физических лиц являются одним из оснований для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства. Обращаясь в Управление, <...> как потребитель коммунальной услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами указал на необходимость проверки действий третьих лиц на предмет соблюдения антимонопольного законодательства в связи с привлечением региональным оператором по агентскому договору к сбору денежных средств организации, которая не должна быть на рынке коммунальных услуг.

Вместе с тем, в ответе Коми УФАС России от 03.06.2019 об отказе в возбуждении антимонопольного дела, направленном в адрес <...>, антимонопольное управление не указывало на отсутствие ограничения конкуренции ввиду того, что заявителем является гражданин, а не хозяйствующий субъект. Как уже указывалось выше по тексту данного решения, вывод об отсутствии ограничения конкуренции сделан ввиду того, что ответчики осуществляют деятельность на разных товарных рынках, агентский договор

заключен путем запроса котировок, то есть любое лицо могло стать стороной такого договора, иные признаки ограничения конкуренции также не установлены.

Таким образом, исходя из конкретных обстоятельств, установленных по антимонопольному делу, Комиссия приходит к выводу, что достаточных оснований полагать, что в рассматриваемом случае со стороны АО «КЭСК» и ООО «Региональный оператор Севера» имеет место нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, не имеется.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 011/01/11-203/2020 в связи с отсутствием нарушения пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией действиях АО «КЭСК» и ООО «Региональный оператор Севера».

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.