

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми**

РЕШЕНИЕ

город Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «24» сентября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «07» октября 2019 года №
02-01/7714

АО «Коми энергосбытовая компания»

Первомайская ул., д. 70,

г. Сыктывкар, 167000

ООО Ресторан «Печора»

Гагарина ул., д. 7,

г. Печора, 169600

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции управления, председателя Комиссии, <...> – главного специалиста - эксперта отдела управления, члена Комиссии, <...> – главного специалиста - эксперта отдела управления, члена Комиссии,

рассмотрев дело № А 03-03/17 по признакам нарушения акционерным обществом «Коми энергосбытовая компания» (ОГРН 1061101039779, ИНН 1101301856), адрес места нахождения: 167000, г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 70 (далее - АО «КЭСК», Компания) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии:

<...> – представителя АО «Коми энергосбытовая компания», действующей по доверенности № 2 от 26.12.2017,

в отсутствие:

представителя ООО Ресторана «Печора», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения настоящего дела, что подтверждается уведомлением о получении 24.08.2019 почтового отправления № 16799139229810,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили заявления ООО Ресторан «Печора» от 02.12.2016 № 37 (вх. № 6112 от 05.12.2016), от 27.02.2017 № 25 (вх. № 1034 от 01.03.2017) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия ОАО «Коми энергосбытовая компания» (преобразовано в АО «Коми энергосбытовая компания»).

По результатам рассмотрения материалов заявлений ООО Ресторан «Печора» Коми УФАС России приказом от 03.03.2017 № 34 возбудило дело № А 03-03/17 по признакам нарушения Обществом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в предъявлении (расчете) платы за электрическую энергию на общедомовые нужды объектов, расположенных в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Печора, ул. Гагарина, д. 7 (далее – МКД), напрямую в адрес ООО Ресторан «Печора» в период с 01.03.2014 по 31.05.2015, с 03.09.2015 по 25.12.2016 (далее – спорный период), когда МКД находилось на обслуживании управляющей организации, что привело (могло привести) к ущемлению интересов ООО Ресторан «Печора».

Определением
Коми
УФАС
России
от
11.07.2017
№
02-
01/6660
производство
по
делу
№
А
03-
03/17
о
нарушении
антимонопольного
законодательства
было
приостановлено
до
вступления
в
законную
силу
решений

Арбитражного
суда
Республики
Коми
по
делу
№
А
29-
3580/2017,
по
делу
№
А
29-
7523/2017.

В
связи
с
вступлением
в
законную
16.08.2019
решения
Арбитражного
суда
Республики
Коми
от
04.03.2019
по
делу
№
А29-
3580/2017
(дела
№
А
29-
3580/2017
и
№
А
29-
7523/2017
объединены
в
одно
дело
№
А
29-

3580/2017),
Определением
от
19.08.2019
№
02-
01/931
рассмотрение
дела
№
А
03-
03/17
возобновлено
и
назначено
на
24.09.2019
в
11
часов
00
минут.

Комиссия Коми УФАС России, изучив материалы, представленные ООО Ресторан «Печора», АО «КЭСК», Администрации МО МР «Печора», АО «Ростехинвентаризация», установила нижеследующее.

1. Согласно части 1 статьи 10 Закон 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы он занимал доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

АО «КЭСК» в силу части 2 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации и по определению, данному в статье 4 Закона о защите конкуренции, является хозяйствующим субъектом.

1.1. В ходе рассмотрения антимонопольного дела № А 03-03/17, в соответствии с поручением председателя Комиссии, данным Определением о назначении дела № А 03-03/17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 06.03.2017 № 02-01/1965, и Порядком проведения анализа состояния конкуренции, утверждённым приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), проведено исследование розничного рынка электрической энергии (мощности) в МО МР «Печора» в период с

01.01.2015 по 31.12.2016 (аналитический отчет от 07.07.2017 приобщен к материалам настоящего антимонопольного дела).

В соответствии с пунктом 2.2 Порядка, частью 9 статьи 5 Закона о защите конкуренции, учитывая, что анализ состояния конкуренции проводится в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, временной интервал изучения товарного рынка определен как ретроспективный - период с 01.01.2015 по 31.12.2016.

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2006 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон «Об электроэнергетике») даны понятия, в том числе:

- розничный рынок электрической энергии - сфера обращения электрической энергии вне оптового рынка с участием потребителей электрической энергии,
- потребители электрической энергии - лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд,
- гарантирующий поставщик электрической энергии (далее - гарантирующий поставщик) - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным **законом** или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Постановлением Правительства Российской Федерации № 442 от 04.05.2012 утверждены Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии, которыми предусмотрены, в том числе правила деятельности гарантирующего поставщика, правила заключения договоров.

Установлено, что электрическая энергия (мощность) реализуется на розничных рынках на основании следующих видов договоров, обеспечивающих продажу электрической энергии (мощности) (пункт 27 Основных положений):

договор энергоснабжения;

договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

По договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги (пункт 28 Основных положений).

По договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а потребитель (покупатель) обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность).

Гарантирующий поставщик реализует электрическую энергию (мощность) потребителям (покупателям) на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) (пункт 32 Основных положений).

Из материалов антимонопольного дела № А 03-03/17 следует, что между Обществом и

Заявителем – ООО Ресторан «Печора» заключен и действует договор энергоснабжения № 281 (электрическая энергия) от 01.04.2009 (далее – Договор энергоснабжения от 01.04.2009), по условиям которого энергоснабжающая организация обязалась закупать на оптовом рынке электроэнергии и мощности и у субъектов розничных рынков, имеющих генерирующие мощности, электрическую энергию в объеме, предусмотренном в Приложении № 1 к договору, а также заключить в интересах абонента договор с распределительной сетевой компанией – ОАО «МРСК Северо-Запада» «Комиэнерго» (в настоящее время – ПАО «МРСК Северо-Запада») на оказание услуг по передаче электрической энергии до энергопринимающих устройств абонента, а абонент обязался принимать и оплачивать электрическую энергию и оказанные услуги на условиях, установленных данным договором, а также соблюдать предусмотренный договором режим потребления энергии, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении электрических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением электрической энергии (пункт 1.1 Договора) (л.д. 59-76 т. 1).

Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД), принятым и введенным в действие приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, установлен раздел D «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», включающий группировку «Торговля электроэнергией» (код 35.14), которая предусматривает продажу электроэнергии пользователю (код 35.14.10).

В связи с чем, предварительно товар определен как электрическая энергия (мощность).

В соответствии с требованиями статьи 4 Закона о защите конкуренции, пункта 3.7 Порядка определение взаимозаменяемых товаров основывается на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

Товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой приобретатель товара несет значительные издержки (превышающие, как правило, 10 процентов от цены товара), и если при этом антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место, а также если такая информация не представлена хозяйствующим субъектом.

Поскольку электрическая энергия по своим функциональным назначениям не может быть сравнима с другими товарами, взаимозаменяемые товары на рассматриваемом товарном рынке отсутствуют.

В соответствии с пунктом 3.3 Порядка рассматриваемый товар может обращаться на одной и той же территории на разных товарных рынках. Такие товарные рынки следует анализировать обособленно. В частности, товар может обращаться на оптовых рынках, на которых продаются партии товара преимущественно для целей последующей перепродажи или профессионального использования, и на розничных рынках, на которых осуществляется продажа единичного количества товара преимущественно для личного использования.

Оптовый рынок электрической энергии (мощности) и розничный рынок электрической энергии (мощности) различаются параметрами товарного рынка, в том числе субъектами товарного рынка, объемами товарного рынка, географическими границами товарного рынка, барьерами входа на рынок, в связи с чем, указанные рынки

анализируются обособленно.

Вышеизложенные обстоятельства позволили определить продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка как розничный рынок электрической энергии (мощности), код ОКПД 35.14.10.

При определении географических границ товарного рынка использован метод установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах), предусмотренный абзацем 3 пункта 4.5 Порядка, с учетом особенностей, установленных пунктом 4.7 Порядка.

Исходя из цели исследования товарного рынка, места фактического района розничной реализации электрической энергии (мощности), местоположения покупателей (включая Заявителя), расположенных в городе Печора, условий обращения товара, ограничивающих их экономические, технические и иные возможности приобретения товара, географические границы розничного рынка электрической энергии определены административно – территориальными границами МО МР «Печора».

Согласно пункту 37 Основных положений и в силу положений пункта 5.1 Порядка субъектами розничного рынка электрической энергии являются поставщики электрической энергии (энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики).

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на розничном рынке электрической энергии (мощности) в МО МР «Печора» в период с 01.01.2015 по 31.12.2016, входили следующие хозяйствующие субъекты: ОАО «Коми энергосбытовая компания», АО «Оборонэнергосбыт» (119160, г. Москва, ул. Знаменка, д. 19), ООО «Русэнергосбыт».

Объем рассматриваемого товарного рынка определен в соответствии с подп. «а» пункта 6.2 Порядка как сумма объемов продаж (поставки) электрической энергии всеми субъектами товарного рынка, который составил:

в 2015 году – 288 077,1 тыс.кВт.ч.,

в 2016 году – 276 170,5 тыс.кВт.ч.

Доля Общества на розничном рынке электрической энергии (мощности) в МО МР «Печора» составила более 50 %.

По показателям коэффициента рыночной концентрации ($CR3 > 70\%$), индекса рыночной концентрации Герфиндаля - Гиршмана ($HHI > 2000$) розничный рынок электрической энергии (мощности) в МО МР «Печора» относится к товарному рынку с высоким уровнем концентрации.

Товарный рынок розничной реализации электрической энергии (мощности) характеризуется наличием административных и иных барьеров входа на товарный рынок.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот

товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Частью 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрены «иммунитеты», установленные для субъектов малого предпринимательства, которые в отношении Общества не распространяются.

Таким образом, в силу статьи 5 Закона о защите конкуренции положение АО «КЭСК» на рынке розничной реализации электрической энергии (мощности) в МО МР «Печора» является доминирующим, в связи с чем, на его действия распространяются требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

1.2. ООО Ресторан «Печора» в соответствии с договором аренды недвижимого имущества № 95-н от 31.05.2011, заключенным между Заявителем и Администрацией МО МР «Печора» (собственник помещений №№ 2, 6, 7, 8, части помещения № 5), договором аренды помещений от 21.04.2012, заключенным между Заявителем и <...> (собственник помещения № 1) арендует указанные нежилые помещения, расположенные на первом этаже многоквартирного жилого дома № 7 по ул. Гагарина в г. Печора, площадью 40,69 кв.м. и 698,4 кв.м. соответственно (л.д. 35-38 т. 1).

Энергоснабжение указанных помещений ООО Ресторан «Печора» осуществляется Обществом в соответствии с договором энергоснабжения № 281 (электрическая энергия) от 01.04.2009 (л.д. 59-76 т. 1).

Из материалов, представленных в настоящее антимонопольное дело, соответствии с Договором энергоснабжения от 01.04.2009 Общество поставляет ООО Ресторан «Печора» электрическую энергию, предъявляя в адрес последнего плату за электрическую энергию, в том числе на общедомовые нужды.

Заявитель полагает, что АО «КЭСК» с 2013 года, не являясь исполнителем коммунальной услуги энергоснабжения, незаконно выставляет в адрес Общества счета-фактуры на оплату коммунальных услуг (электроэнергию) на общедомовые нужды, что противоречит требованиям части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № А 03-03/17 о нарушении антимонопольного законодательства от 06.03.2017 № 02-01/1965 определено, что в данном рассмотрении подлежат оценке действия АО «КЭСК» в период с 01.03.2014 по 31.05.2015, с 03.09.2015 по 25.12.2016.

Согласно пункту 1 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

В соответствии с пунктом 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктом 6 дополнительного соглашения от 19.03.2013 (л.д. 74 т. 1) к Договору энергоснабжения от 01.04.2009 стороны предусмотрели обязанность потребителя в случае наличия объектов/точек поставки, энергоснабжение которых осуществляется в

многоквартирном жилом доме, производить оплату электроэнергии, потребленной в местах общего пользования многоквартирного дома, и потерь во внутридомовых электрических сетях в порядке, предусмотренном жилищным законодательством.

Отношения, возникшие между Заявителем и Обществом, регулируются нормами Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ), Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации № 354 от 06.05.2011 (далее - Правила № 354), Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее - Правила № 124).

В соответствии с частью 2 статьи 154 ЖК РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в МКД включает в себя: плату за содержание жилого помещения, включающую в себя, в том числе, плату за коммунальные ресурсы, потребляемые при использовании и содержании общего имущества в МКД; взнос на капитальный ремонт; плату за коммунальные услуги.

В соответствии с частью 2 статьи 161 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления домом: непосредственное управление собственниками помещений; управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом; управление управляющей организацией.

При управлении многоквартирным домом управляющей организацией она несет ответственность перед собственниками за оказание услуг, выполнение работ, которые обеспечивают надлежащее содержание общего имущества в доме и качество которых должно соответствовать установленным требованиям (части 2.2, 2.3 статьи 161 названного Кодекса).

На основании пункта 17 Правил № 354, ресурсоснабжающая организация является исполнителем коммунальной услуги, заключает договоры с потребителями, приступает к предоставлению коммунальной услуги в следующих случаях:

- при непосредственном управлении многоквартирным домом;
- в многоквартирном доме, в котором не выбран способ управления;
- в жилых домах (домовладениях).

В остальных случаях, согласно пунктам 8, 9 Правил № 354, исполнителем коммунальных услуг для собственников и пользователей помещений в многоквартирном доме являются управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищный кооператив, иной специализированный потребительский кооператив.

Условия предоставления коммунальных услуг определяются в договоре управления многоквартирным домом.

В силу подпункта «б» пункта 17 Правил № 354 ресурсоснабжающая организация, для которой в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроснабжении заключение договора с потребителем является обязательным, приступает к предоставлению коммунальной услуги соответствующего вида, если

собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме, в котором не выбран способ управления либо способ управления выбран, но не наступили события, указанные в пунктах 14 и 15 Правил № 354, - со дня возникновения права собственности на помещение, со дня предоставления жилого помещения жилищным кооперативом, со дня заключения договора найма, со дня заключения договора аренды, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации об электроснабжении или со дня прекращения ранее выбранного способа управления многоквартирным домом до дня начала предоставления коммунальных услуг управляющей организацией либо товариществом или кооперативом, указанных в пунктах 14 и 15 Правил № 354.

Согласно части 7 статьи 155 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме, в котором не созданы товарищество собственников жилья либо жилищный кооператив или иной специализированный потребительский кооператив и управление которым осуществляется управляющей организацией, плату за жилое помещение и коммунальные услуги вносят этой управляющей организации, за исключением случаев, предусмотренных частью 7.1 настоящей статьи и статьей 171 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 7.1 статьи 155 ЖК РФ в редакции Федерального закона № 123-ФЗ от 04.06.2011, действующей в период с 06.06.2011 по 29.06.2015, на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме собственники помещений в многоквартирном доме и наниматели жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме могут вносить плату за все или некоторые коммунальные услуги (за исключением коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме) ресурсоснабжающим организациям.

Таким образом, в период с 06.06.2011 по 29.06.2015 Жилищным кодексом РФ установлен порядок, которым предусмотрено, что в случае управления многоквартирным домом управляющей организацией оплата коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме, подлежит внесению гражданами, проживающими в доме и собственниками нежилых помещений этого дома, только выбранной управляющей компании и оснований для взимания данной платы ресурсоснабжающей организацией с собственников помещений не имеется.

Согласно части 7.1 статьи 155 ЖК РФ в редакции Федерального закона № 176-ФЗ от 29.06.2015, действующей с 30.06.2015, на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме собственники помещений в многоквартирном доме и наниматели жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме могут вносить плату за все или некоторые коммунальные услуги ресурсоснабжающим организациям. При этом внесение платы за коммунальные услуги ресурсоснабжающим организациям признается выполнением собственниками помещений в многоквартирном доме и нанимателями жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме своих обязательств по внесению платы за коммунальные услуги перед управляющей организацией, которая отвечает перед такими собственниками и нанимателями за предоставление коммунальных услуг надлежащего качества.

Таким образом, порядок оплаты коммунальных услуг в многоквартирном доме зависит от выбранного жильцами способа управления, а право начисления и взимания платы за предоставленные собственникам, нанимателям помещений многоквартирных домов коммунальные услуги, принадлежит ресурсоснабжающей организации только в случаях,

прямо установленных нормами ЖК РФ и Правил № 354.

МКД № 7 по ул. Гагарина в г. Печора находился на обслуживании в период:

- с 01.09.2013 по 01.06.2014 у ООО «ЖилСервисПлюс» в соответствии с договором на обслуживание многоквартирных домов от 01.09.2013 № 0213УК, заключенным между Администрацией МО МР «Печора» и ООО «ЖилСервисПлюс» (л.д. 164 т. 3),

- с 02.06.2014 по 31.05.2015 у МУП «УК «Альтернатива» в соответствии с договором на обслуживание многоквартирных домов № 1/2014 от 02.06.2014, заключенным между Администрацией МО МР «Печора» и МУП «УК «Альтернатива» (л.д. 96-104 т. 1, 165 т. 3),

- с 03.09.2015 по 25.12.2016 у МУП «УК «Альтернатива» в соответствии с договором на обслуживание многоквартирных домов № 3/15 от 03.09.2015, заключенным между Администрацией МО МР «Печора» и МУП «УК «Альтернатива».

Из содержания указанных договоров следует, что они заключались между Администрацией МО МР «Печора» и организациями с целью подготовки жилого фонда к эксплуатации в осенне-зимний период и действовали до завершения проведения администрацией конкурса по отбору управляющих организаций для управления МКД, собственниками помещений которых не выбран способ управления.

Из решения Печорского городского суда Республики Коми от 14.03.2018 по делу № 2-147/2018 (№ 2-1944/2017) следует, что в отсутствие выбранного способа управления многоквартирным домом № 7 по ул. Гагарина в г. Печора АО «Коми энергосбытовая компания» в соответствии с подп. «б» пункта 17 Правил № 354 является ресурсоснабжающей организацией, для которой в соответствии законодательством РФ об электроснабжении заключение договора с потребителями является обязательным.

Положения действующего в указанный период законодательства позволяли Обществу в отсутствие выбранного способа управления МКД выступать в качестве исполнителя коммунальной услуги, за которой закреплена обязанность производить расчёты размера платы за предоставленную электроэнергию на общедомовые нужды.

Данное подтверждается и решением Арбитражного суда Республики Коми по делу № А 29-3580/2017 от 04.03.2019, вступившим в законную силу 16.08.2019.

Таким образом, в рассматриваемом периоде действия АО «КЭСК» по начислению и предъявлению платы за электроэнергию, в том числе на общедомовые нужды, не противоречат нормам жилищного законодательства и Правилам № 354.

1.3. По вопросу правомерности расчета Обществом платы за электроэнергию на общедомовые нужды (далее – ОДН) Комиссией установлено следующее.

В силу пункта 40 Правил № 354 потребитель коммунальных услуг в многоквартирном доме (за исключением коммунальной услуги по отоплению) вне зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом в составе платы за коммунальные услуги отдельно вносит плату за коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом или в нежиллом помещении, и плату за коммунальные услуги, потребляемые в процессе использования общего имущества в многоквартирном доме (далее - коммунальные услуги, предоставленные на общедомовые нужды).

Согласно части 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов

Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Пунктом 44 Правил № 354 предусмотрено, что размер платы за коммунальную услугу, предоставленную на общедомовые нужды в многоквартирном доме, оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета, за исключением коммунальной услуги по отоплению, определяется по [формуле 10](#) приложения № 2 к настоящим Правилам.

Из письменных пояснений Службы Республики Коми по тарифам (в настоящее время Министерство энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми, далее - Министерство), следует, что размер платы за коммунальные услуги рассчитывается следующим образом:

- индивидуальное потребление в жилых помещениях: в квартирах, где установлены индивидуальные приборы учета - по показаниям индивидуальных приборов учета; в квартирах, не оборудованных этими приборами - по нормативам потребления коммунальных услуг для жилых помещений;

- потребление на общедомовые нужды: в домах, оборудованных общедомовыми (коллективными) приборами учета - расчет платы производится исходя из показаний этих приборов учета. При этом объем коммунальных услуг на общедомовые нужды составит разницу между показаниями общедомовых приборов учета и суммарным объемом индивидуального потребления во всех жилых и нежилых помещениях в многоквартирном доме (как по индивидуальным приборам учета, так и по нормативам потребления коммунальных услуг). Эта разница распределяется между всеми жильцами пропорционально площади их квартир.

МКД № 7 по ул. Гагарина в г. Печора оборудован коллективным прибором учета электрической энергии.

Таким образом, перед тем, как распределить электроэнергию на общедомовые нужды, первоначально рассчитывается разница между объемом общедомового прибора учета и суммой объемов индивидуальных (квартирных) приборов учета, объемов нежилых помещений (арендаторы и собственники встроенных офисов, магазинов), а также объемы потребления квартир. Впоследствии этот объем уже распределяется между собственниками пропорционально площади каждого жилого и нежилого помещения.

Пунктом 6 дополнительного соглашения от 19.03.2013 к Договору энергоснабжения № 281 от 01.04.2009, согласованного Заявителем, стороны предусмотрели, что в случае наличия у потребителя объектов/точек поставки, энергоснабжение которых осуществляется в многоквартирном жилом доме, ООО Ресторан «Печора» обязуется производить оплату электроэнергии, потребленной в местах общего пользования многоквартирного дома, и потерь во внутридомовых электрических сетях в порядке, предусмотренном жилищным законодательством РФ.

При расчете стоимости поставленной электрической энергии на общедомовые нужды Компанией использованы данные двух общедомовых приборов учета: по вводу № 1 и вводу № 2, поскольку здание многоквартирного дома по адресу г. Печора, ул. Гагарина, д. 7 представляет собой фактически 2 объекта: к первому из которого (3 подъезд) относится ввод № 2 ОДПУ - многоквартирный жилой дом с отдельным общедомовым прибором учета, а ко второму (1 и 2 подъезд) - ввод № 1 (здание бывшей гостиницы, получившей в январе 2011 года статус общежития, а в дальнейшем изменен на статус жилого дома с отдельным общедомовым прибором учета).

Объем переданной электроэнергии на индивидуальное потребление ООО Ресторан

«Печора» определен Обществом на основании показаний индивидуальных приборов учета, в части общедомовых нужд на основании показаний общедомовых приборов учета, а также в пределах норматива, пропорционально площади арендуемых Заявителем помещений.

Из материалов, представленных в настоящее антимонопольное дело, установлено, что при расчете платы за электроэнергию на ОДН Общество исходило из размеров площади жилых и нежилых помещений МКД, представленных МАУ «Центр обслуживания населения» на основании договора на ведение регистрационного учета № 1399/2010 от 21.12.2010 (л.д. 196-206 т. 3), по вводу № 1 ОДПУ в период с 01.10.2014 по 30.06.2015 - 2001,2 кв.м., с 01.07.2015 – 2041,89 кв.м.

Согласно решению Арбитражного суда Республики Коми по делу № А 29-3580/2017 от 04.03.2019, вступившему в законную силу 16.08.2019, суд признал расчеты Компании платы на ОДН в отношении ООО Ресторан «Печора» соответствующими требованиям Правил № 354.

В силу абзаца 2 части 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 3, 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, в том числе ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

Сам по себе факт доминирования на рынке не свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства. Сфера применения Закона о защите конкуренции ограничена определенным кругом общественных отношений. Квалификация действий лица как нарушающих запрет, предусмотренный Законом о защите конкуренции, в частности отдельными положениями части 1 статьи 10 данного Закона, предполагает доказанность того, что такое поведение обусловлено именно злоупотреблением хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности) либо неограниченного круга потребителей.

Таким образом, важно доказать, что деяние лица содержит в себе антиконкурентный компонент, подпадающий под объект регулирования Закона о защите конкуренции и требующий принятия мер именно антимонопольного контроля.

В данном конкретном случае не установлено обстоятельств, свидетельствующих о нарушении АО «Коми энергосбытовая компания» норм антимонопольного законодательства, которое обусловлено именно злоупотреблением им своим доминирующим положением, привело или могло привести к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, и, соответственно, требует принятия мер антимонопольного регулирования.

С учетом изложенного, исходя из конкретных обстоятельств, установленных по антимонопольному делу № А 03-03/17, Комиссия приходит к выводу, что достаточных оснований полагать, что со стороны АО «Коми энергосбытовая компания» в результате начисления и предъявления ООО Ресторан «Печора» платы за электрическую энергию на общедомовые нужды объектов, расположенных в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Печора, ул. Гагарина, д. 7, напрямую в адрес ООО Ресторан «Печора» в период с 01.03.2014 по 31.05.2015, с 03.09.2015 по 25.12.2016, имеет место быть виновное, противоправное, неправомерное действие, которое можно было бы охарактеризовать как злоупотребление своим доминирующим положением, противоречащее требованиям части 1 статьи 10 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 № А 03-03/19 в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией действиях АО «Коми энергосбытовая компания».

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.