

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Региональная Энергосбытовая Компания» на решение и предписание Курского УФАС России по делу № 04-05/01-2018

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «22» января 2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено «29» января 2019 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее - Апелляционная коллегия) в составе:

Председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; заместителя председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Апелляционной коллегии: «<...>». рассмотрев жалобу ООО «РЭК» (далее – Заявитель) на решение Курского УФАС России от 06.11.2018 и предписания от 23.10.2018 по делу № 04-05/01-2018, в присутствии посредством видеоконференц-связи: представителя ООО «РЭК» по доверенности «<...>»; представителя ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» по доверенности «<...>», от Курского УФАС России «<...>» (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 23.08.2018 на официальном сайте ФАС России и www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

на рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО «РЭК» (далее также - Заявитель, Общество) на решение Курского УФАС России (далее также - антимонопольный орган) от 06.11.2018 и предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства (далее - жалоба).

Решением Курского УФАС России в действиях ООО «РЭК» установлен факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении порядка ценообразования, а именно: в применении при расчетах по государственному контракту энергоснабжения с ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» (далее также - Учреждение) нерегулируемой цены в отношении поставляемой электрической энергии.

На основании вынесенного решения по делу ООО «РЭК» выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: не допускать при исполнении обязательств по оказанию услуг энергоснабжения с ОБУССО «Железнодорожный дом-

интернат ветеранов труда» расчетов по нерегулируемой цене.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Курским УФАС России установлено, что между Учреждением и ООО «РЭК» заключен государственный контракт энергоснабжения №Э0013/17/04.

Объектом поставки электрической энергии по государственному контракту энергоснабжения №Э0013/17/04 является здание дома-интерната труда, расположенное по адресу: Курская обл., г. Железногорск, пр-д Ветеранов, д. 10.

Указанное здание в соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 27.04.2016 №46-46-07/005/2009-428 находится в оперативном управлении у ОБУССО «Железногорский дом-интернат ветеранов труда».

ОБУССО «Железногорский дом-интернат ветеранов труда», не согласившись с тарифами при расчете за электроэнергию, применяемыми ООО «РЭК», направило в адрес ООО «РЭК» письма (исх. №368 от 21.09.2016 и №425 от 24.10.2016), в которых просило произвести перерасчет платы за электрическую энергию, применив при расчете тариф, установленный для категорий потребителей, которые приравнены к населению.

В ответ на указанное обращение ООО «РЭК» письмом №942 от 11.08.2017 сообщило, что поскольку в жилом здании, принадлежащем Учреждению, помимо жилых комнат расположены также административные помещения (кабинеты руководителя, бухгалтерии, обслуживающего персонала, аптека, столовая и иные помещения), в которых не проживают граждане, а отдельного учета электроэнергии не организовано, то весь объем электрической энергии поставляется по свободной (нерегулируемой) цене, и оснований для поставки по регулируемым ценам не имеется.

Курским УФАС России также установлено, что на момент создания ОБУССО «Железногорский дом-интернат ветеранов труда» указанное учреждение применялось для постоянного проживания престарелых и инвалидов, нуждающихся в уходе, бытовом и медицинском обслуживании и с изданием Закона от 24.12.1992 г. №4218-1 «Об основах федеральной жилищной политики» вошло в жилищный фонд, как специализированное жилое здание.

Как подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 27.04.2016 г. № 46-46-07/005/2009-428, кадастровым паспортом, заключением ОГУП «КУРСКОБЛКОММУНПРОЕКТ» №2-35-2007, здание дома-интерната труда, расположенное по адресу: Курская обл., г. Железногорск, пр-д Ветеранов, д. 10, является жилым.

По мнению Курского УФАС России, весь объем израсходованной

электрической энергии необходим для обеспечения граждан, проживающих в ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда», социальными услугами, которые в составе платы за предоставленные услуги социального характера оплачивают и коммунальную услугу.

При этом Курским УФАС России установлено, что весь объем электрической энергии для ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» в здание дома-интерната, расположенного по адресу: Курская обл., г. Железнодорожск, пр-д Ветеранов, д. 10, поставляется ООО «РЭК» по нерегулируемой цене.

Таким образом, антимонопольный орган, ссылаясь на нормы жилищного законодательства, а также пункт 67 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 г. № 1178 (далее также — Основы ценообразования), Приложение №1 Основ ценообразования, пришел к выводу о том, что при расчете стоимости коммунальных услуг, поставленных в жилое здание дома-интерната ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда», энергоснабжающие организации (в том числе ООО «РЭК») должны были применять тариф для потребителей, приравненных к категории «население».

На основании изложенного, антимонопольный орган пришел к выводу о нарушении ООО «РЭК» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем злоупотребления доминирующим положением, выразившегося в нарушении порядка ценообразования, а именно в применении при расчетах по государственному контракту энергоснабжения №Э0013/17/04 от 01.01.2017 г. с ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда», расположенным в здании по адресу: Курская обл., г. Железнодорожск, пр-д Ветеранов, д. 10, нерегулируемой цены в отношении поставляемой электрической энергии, результатом которого явилось ущемление интересов ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» и иных лиц, в том числе граждан, получающих социальные услуги по договорам о предоставлении социальных услуг в ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда».

Заявитель жалобы с решением Комиссии Курского УФАС России не согласен, считает, что указанный акт противоречит Закону о защите конкуренции, нарушает единообразие практики применения антимонопольного законодательства, просит решение и предписание по делу отменить. Доводы заявителя изложены в жалобе и сводятся к следующему.

1. По мнению Заявителя жалобы, весь объем электроэнергии не может быть поставлен ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» по регулируемой цене, поскольку помимо жилых в данном учреждении имеются и нежилые помещения, используемые для ведения коммерческой

деятельности, при этом отдельный учет потребляемой электроэнергии указанной организацией не обеспечен.

2. Предписание было выдано в день оглашения резолютивной части решения, то есть раньше, чем было изготовлено в полном объеме решение, на основании которого предписание выносилось.

Изучив жалобу ООО «РЭК» на решение и предписание Курского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства, Апелляционная коллегия приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как установлено Курским УФАС России в решении по делу и не оспаривается Обществом, ООО «РЭК» занимает доминирующее положение в сфере торговли электроэнергией на территории зоны деятельности в качестве гарантирующего поставщика в Курской области в географических границах, определенных постановлением Комитета по тарифам и ценам Курской области от 05.10.2006 №69, с долей 100%.

Из решения по делу следует, что ООО «РЭК» при расчетах по государственному контракту энергоснабжения № Э0013/17/04 от 01.01.2017 с ОБУССО «Железногорский дом-интернат ветеранов труда», расположенного в здании по адресу: Курская обл., г. Железногорск, пр-д Ветеранов, д.10, применялась нерегулируемая цена в отношении всего объема поставляемой электрической энергии.

Вместе с тем Апелляционной коллегией установлено и материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства подтверждается следующее.

В соответствии с пунктом 1.2 Устава ОБУССО «Железногорский дом-интернат ветеранов труда», учреждение является некоммерческой государственной организацией социального обслуживания.

Из пункта 2.1 Устава Учреждения следует, что указанное учреждение создано для предоставления ветеранам труда, а также гражданам в возрасте старше 18 лет (в том числе инвалидам) социальных услуг в стационарной форме социального обслуживания на условиях постоянного, временного и пятидневного (в неделю) круглосуточного проживания и обслуживания. Основной целью деятельности Учреждения является предоставление проживающим социальных услуг в соответствии с

индивидуальными программами предоставления социальных услуг и условиями договоров, заключенных с проживающими или их законными представителями, на основании требований действующего законодательства.

Между Учреждением (исполнитель) и проживающими гражданами (заказчики) заключается договор о предоставлении социальных услуг (далее — Договор). Во исполнение Договора ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» предоставляет проживающему гражданину социальные услуги, а заказчик обязуется оплачивать данные услуги, за исключением случаев, когда действующим законодательством предусмотрено предоставление услуг бесплатно. Содержащиеся в Учреждении граждане имеют регистрацию по месту пребывания.

Как верно установлено антимонопольным органом, основной целью деятельности ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» является уход с обеспечением проживания, предоставлением социально-бытовых, социально-медицинских, социально-психологических и прочих услуг, направленных на поддержание жизнедеятельности получателей социальных услуг в быту.

В соответствии с пунктом 67 Основ ценообразования, перечень категорий потребителей, которые приравнены к населению и которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам) (в отношении объемов потребления электрической энергии, используемых на коммунально-бытовые нужды и не используемых для осуществления коммерческой (профессиональной) деятельности), приведен в Приложении №1.

Согласно Приложению №1 к указанной категории потребителей относятся исполнители коммунальных услуг (товарищества собственников жилья, жилищно-строительные, жилищные или иные специализированные потребительские кооперативы либо управляющие организации), наймодатели (или уполномоченные ими лица), предоставляющие гражданам жилые помещения специализированного жилищного фонда, включая жилые помещения в общежитиях, жилые помещения маневренного фонда, жилые помещения в домах системы социального обслуживания населения, жилые помещения фонда для временного поселения вынужденных переселенцев, для временного поселения лиц, признанных беженцами, а также жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан, приобретающие электрическую энергию (мощность) для коммунально-бытового потребления населения в объемах фактического потребления электрической энергии населения и объемах электрической энергии, израсходованной на места общего пользования.

Статьей 92 Жилищного кодекса Российской Федерации к жилым помещениям специализированного жилищного фонда в числе прочих

отнесены жилые помещения в домах системы социального обслуживания населения и жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан.

Согласно пункту 8 Правил отнесения жилого помещения к специализированному жилищному фонду и типовых договоров найма специализированных жилых помещений, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.01.2006 №42 (далее – Правила №42), к домам системы социального обслуживания относятся специально построенные или переоборудованные здания, оснащенные необходимым для обеспечения жизнедеятельности и безопасности проживания граждан оборудованием. При этом в домах системы социального обслуживания оборудуются жилые помещения для проведения мероприятий медицинского, психологического и социального характера, посильной трудовой деятельности, а также другие жилые помещения, которые могут быть использованы для обеспечения жизнедеятельности.

Таким образом, поскольку материалами дела подтверждается, что Учреждение осуществляет социальное обслуживание населения, а здание, расположенное по адресу: Курская обл., г. Железногорск, пр-д Ветеранов, д. 10, является жилым и помещения в нем относятся к специализированному жилищному фонду, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что ООО «РЭК» неправоммерно осуществляло расчет стоимости электрической энергии по нерегулируемой цене в отношении всего объема потребленной Учреждением электрической энергии.

Апелляционная коллегия отмечает, что в рассматриваемом случае Учреждение относится к категории потребителей, приравненной к населению, и в соответствии с пунктом 67 Основ ценообразования электрическая энергия для Учреждения должна поставляться по регулируемой цене в отношении объемов, в том числе не используемых для осуществления коммерческой (профессиональной) деятельности.

При этом сам факт наличия в здании дома-интерната кабинетов директора, бухгалтера, а также иных помещений, напрямую не используемых для проживания граждан, а равно и отсутствие отдельного учета электрической энергии в здании, не свидетельствуют о возможности энергоснабжающей организации осуществлять расчет платы за поставку электрической энергии в отношении всего объема потребляемой Учреждением электрической энергии по нерегулируемой цене, поскольку такой порядок расчета не предусмотрен действующим законодательством, а напротив, прямо противоречит пункту 67 Основ ценообразования.

Кроме того, статьей 16 Жилищного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что жилым домом признается индивидуально-определенное здание, которое состоит из комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и

иных нужд, связанных с их проживанием в таком здании.

Вместе с тем Апелляционная коллегия отмечает, что со стороны ООО «РЭК» не представлено ни в Курское УФАС России на стадии рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, ни в Апелляционную коллегия в рамках рассмотрения жалобы на решение и предписание Курского УФАС России каких-либо доказательств того, что перечисленные в жалобе Общества помещения (приемная, кабинеты директора, заместителя директора, бухгалтерия, отдел кадров, кабинет инженера, архив и т. д.) не относятся к помещениям вспомогательного использования для удовлетворения нужд, связанных с проживанием граждан, а также, что в отношении таких помещений должен осуществляться расчет за поставленную электрическую энергию по нерегулируемой цене.

Таким образом, Апелляционная коллегия соглашается с выводом Курского УФАС России о том, что Обществом неправомерно производился расчет с Учреждением в рамках государственного контракта с использованием нерегулируемых цен на электрическую энергию.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» отмечается, что статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке, относится к нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство. При этом суду или антимонопольному органу при оценке действий (бездействия) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Пунктом 1.2 Разъяснения Президиума ФАС России от 07.06.2017 №8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденного протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 №11 (далее - Разъяснение №8), предусмотрено, что злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере

предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;

4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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.

Проанализировав решение Курского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства, Апелляционная коллегия пришла к выводу о том, что антимонопольным органом при рассмотрении дела в полном объеме исследованы обстоятельства дела и им дана надлежащая правовая оценка, установлена совокупность взаимосвязанных признаков, свидетельствующих о злоупотреблении ООО «РЭК» доминирующим положением на товарном рынке.

Апелляционная коллегия также отклоняет довод Общества о нарушении Курским УФАС России его прав и законных интересов в связи с изготовлением предписания по делу в день оглашения резолютивной части решения по делу, то есть ранее изготовления в полном объеме решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства, на основании следующего.

Согласно части 2 статьи 50 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением.

Как видно из материалов дела, Курское УФАС России 23.10.2018 по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства огласило резолютивную часть решения. В соответствии с решением Общество нарушило требования пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Также антимонопольным органом принято решение о выдаче ООО «РЭК» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, до изготовления в полном объеме мотивированного решения заявитель располагал информацией о том, какие действия необходимо совершить для прекращения нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия считает, что

изготовление предписания в день оглашения резолютивной части решения (23.10.2018), а не в день изготовления такого решения в полном объеме (06.11.2018) само по себе не свидетельствует о недействительности предписания. Аналогичного правового подхода придерживаются также и арбитражные суды (например, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.06.2017 №Ф01-2202/2017 по делу №А28-8418/2016).

Вместе с тем установлено, что из содержания предписания Курского УФАС России следует, что оно указывает на необходимость совершения действий со стороны ООО «РЭК» в будущем, в частности, в предписании указано: при исполнении обязательств по оказанию услуг энергоснабжения с Учреждением не допускать расчетов по нерегулируемой цене.

При этом пунктом 16 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, предусмотрено, что выдача общего предписания на будущее время без указания вида действий, которые должен совершить или не совершать хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение, не отвечает требованиям определенности и законности и может привести к вторжению в различные виды хозяйственной деятельности лица, в отношении которого такое предписание вынесено.

Согласно подпункту «е» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Апелляционной коллегией установлено, что ООО «РЭК» не производило перерасчет стоимости потребленной Учреждением электрической энергии, в материалах дела документы, подтверждающие наличие указанного перерасчета отсутствуют. Следовательно, в рассматриваемом случае подлежит выдаче предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 11 статьи 23 Закона о защите конкуренции основанием для изменения или отмены решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа является нарушение единообразия в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия считает, что предписание Курского УФАС России от 23.10.2018 по делу № 04-05/01-2018 о нарушении антимонопольного законодательства подлежит изменению в части действий, предписываемых для исполнения ООО «РЭК».

В остальной части Апелляционной коллегией не установлено нарушения Курским УФАС России при принятии решения по делу № 04-05/01-2018 единообразия применения антимонопольного законодательства, в связи с чем основания для удовлетворения жалобы ООО «РЭК» отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

Изменить предписание Курского УФАС России от 23.10.2018 по делу № 04-05/01-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, изложив пункт 1 резолютивной части в следующей редакции:

«1. ООО «РЭК» прекратить нарушение антимонопольного законодательства в месячный срок путем произведения перерасчета стоимости электрической энергии в отношении ОБУССО «Железнодорожный дом-интернат ветеранов труда» с учетом потребления электрической энергии в жилых помещениях и в соответствии с пунктом 67 Основ ценообразования».

Председатель
Апелляционной коллегии:

«<...>»

Заместитель
Председателя
Апелляционной коллегии:

«<...>»

Члены

Апелляционной коллегии:

«<...>»

«<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте

федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.