

**Ответчик по делу:**

**ОАО**

**заявители:**

**заинтересованное лицо:**

**Администрация МО**

**РЕШЕНИЕ**

**о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 03-28/19-2014**

*Резолютивная часть решения оглашена 22 января 2015 года*

*В полном объеме решение изготовлено 5 февраля 2015 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председатель Комиссии:**

заместитель руководителя – начальник отдела, председатель Комиссии;

**Члены Комиссии:**

ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;

специалист 1 разряда отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

**рассмотрев дело № 03-28/19-2014**, возбужденное в отношении открытого акционерного общества по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в производстве гражданам-потребителям в 2014 году перерасчета (доначисления,

корректировки) за услуги по поливу и водоснабжению бань, оказанные в 2013 году, а так же в неуказании в платежных документах о возможности предоставления абонентам рассрочки оплаты коммунальных услуг.

в присутствии:

- заявителей.

- представителя ОАО действующей на основании доверенности,

### **УСТАНОВИЛА:**

ОАО осуществляет свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального района.

Согласно Уставу, общество является коммерческой организацией, целью деятельности которого является получение прибыли путем осуществления собственной предпринимательской деятельности. Деятельность общества направлена на бесперебойное обеспечение жителей и организаций района водой, на организацию услуг по водоснабжению и водоотведению, приему и очистке сточных вод.

Согласно п. 3 ст. 7 Устава ОАО осуществляет следующие виды деятельности:

1. обеспечение бесперебойной подачи питьевой воды потребителям в требуемом количестве;
2. эксплуатация сетей водопровода, инженерных сооружений и оборудования;
3. производство, переработка и хранение продуктов питания;
4. иные виды деятельности, не запрещенные законом РФ и РМЭ.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ОАО является сбор и очистка воды, дополнительным — распределение воды и иное.

В Марийское УФАС России с заявлениями о нарушении ОАО антимонопольного законодательства обратились заявители.

По мнению заявителей, нарушение выражается в совершении ОАО действий по производству в 2014 году перерасчета (корректировки) сумм к оплате за услуги по поливу земельных участков, а так же водоснабжения бань, оказанные в 2013 году.

Так, из заявлений следует, что ОАО в квитанциях за январь 2014 года абонентам предъявило к оплате суммы, рассчитанные за услуги водоснабжения, оказанные в январе 2014 года. При этом в указанных квитанциях присутствует раздел «Корректировка» и сообщается о перерасчете (доначислении) сумм к оплате и возникновении у абонента задолженности. Из квитанций не следует, за какой период времени произведена корректировка, не указаны основания возникновения задолженности, отсутствуют расчеты, в результате которых у

абонентов выявлена сумма долга.

На основании данных заявлений Марийским УФАС России проведена внеплановая выездная проверка, по результатам которой в действиях ОАО установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что отражено в акте проверки от 23.05.2014 № 103.

На основании вышеизложенного, приказом Марийского УФАС России в отношении ОАО возбуждено дело № 03-28/19-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в производстве гражданам-потребителям в 2014 году перерасчета (доначисления, корректировки) за услуги по поливу и водоснабжению бань, оказанные в 2013 году, а так же в неуказании в платежных документах о возможности предоставления абонентам рассрочки оплаты коммунальных услуг.

В процессе рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России установлено следующее.

1. В соответствии с частью [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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по [статье 10](#) Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

Приведенный в указанной норме перечень действий, которые могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, не является исчерпывающим.

Из системного толкования статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 10 Закона о защите конкуренции следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий, а именно ограничение конкуренции или ущемление прав лиц.

Следовательно, для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действие хозяйствующего субъекта и наступление одного из перечисленных последствий.

Согласно [части 5 статьи 5](#) Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Как следует из [статьи 3](#), [пункта 1 статьи 4](#) Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры

оказываются хозяйствующими субъектами в состоянии естественной монополии.

ОАО в границах муниципального образования оказывало услуги водоснабжения и водоотведения, что в рамках дела обществом не оспаривалось, что также подтверждается имеющимися в материалах дела квитанциями к оплате за водоснабжение.

Таким образом, ОАО является субъектом естественной монополии, а, следовательно, занимает доминирующее положение в географических границах муниципального образования.

В процессе рассмотрения дела ОАО представлены письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, из которых следует, что информацию о размерах земельных участков, используемых в 2013 года абонентами в целях полива, предоставила Администрация муниципального образования в адрес ОАО, которой были направлены копии кадастровых паспортов.

Далее ОАО пояснило, что наличие на территории земельных участков абонентов бань устанавливалось по результатам обхода ОАО совместно с администрацией. При этом в антимонопольный орган не представлены доказательства совершения такого обхода в виде актов либо иных документов. Так же не представлено доказательств фактического использования абонентами бань по назначению. ОАО пояснило, что соответствующая постройка (баня) на территории участка существует и находится в исправном состоянии, то есть пригодна для использования, плата за услугу «Баня» взимается во всех случаях.

ОАО сообщило, что плата за услугу по поливу взимается во всех случаях, если земельный участок возделывается, то есть используется под насаждения и не заброшен.

Из объяснений ОАО следует, что при расчете суммы к оплате за услуги по поливу применен усредненный норматив, из нормативов, утвержденных Приказом Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Марий Эл от 18 июля 2013 г. № 470, предполагающий равные пропорции картофеля, овощных культур, кормовых корнеплодов, плодовых деревьев, кустарников, цветников и газонов.

Норматив, утвержденный Решением Собрания депутатов муниципального образования Республики Марий Эл применен для начисления платы за полив за период июнь - июль 2013 г.

Сумма к оплате за услугу водоснабжения бани рассчитывалась абонентам с применением норматива в размере 0,78 куб. м на 1 человека в соответствии с приказом ОАО. При этом, как следует из пояснений ОАО, норматив на водоснабжение бани установлен на основании нормы расхода воды на 1 помывку в бане (СНиП 2.04.01-85 – 180 литров на 1 человека). Исходя из расчета, что помывка осуществляется каждые 7 дней общее количество дней в году 365 разделили на 7, получили 52 помывки в год.  $52 * 180 \text{ литров} / 12 \text{ месяцев} = 780 \text{ литров}$  и соответственно 0,78 куб. м.

По мнению ОАО, само осуществление водоснабжения абонента при наличии на его участке соответствующей постройки является доказательством оказания ему

услуги водоснабжения бани, а само осуществление водоснабжения абонента при наличии у него земельного участка является доказательством оказания ему услуги по поливу.

ОАО антимонопольному органу представлен расчет объемов услуг по поливу земельных участков и водоснабжению бань, из которого следует, что предъявленные абонентам к оплате суммы исчислены ресурсоснабжающей организацией за расчетные периоды 2013 года.

При этом, как следует из представленных документов, суммы задолженности определены ресурсоснабжающей организацией за пределами указанных расчетных периодов – в январе-феврале 2014 года и переданы ОАО в рамках реализации договора оказания биллинговых услуг в виде реестра в адрес ООО для начисления сумм к оплате гражданам и выдачи квитанций.

ОАО письмом, представленным в Марийское УФАС России указывает, что обязанность абонента оплачивать коммунальные услуги, предоставленные при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек закреплена законодательно. Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее по тексту Правила) содержат положение о том, что потребитель коммунальных услуг в домовладении вносит плату за коммунальные услуги, в составе которой оплачиваются коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом помещении, а также коммунальные услуги потребленные при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек. Если домовладение не оборудовано индивидуальным прибором учета, то потребитель дополнительно к плате за коммунальную услугу, предоставленную в жилом помещении, оплачивает коммунальную услугу, предоставленную ему при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек, исходя из нормативов потребления коммунальной услуги при использовании земельного участка (п.п.41, 49 Правил). В 2014 году абонентам произведен перерасчет сумм к оплате за услугу «Полив» так как ранее данный объем начислен не был. При этом нарушения норм действующего законодательства со стороны ОАО нет.

Доначисление за водоснабжение бань было произведено за период с 01 сентября 2012 в связи с тем, что ранее данное начисление не производилось вообще, а начисление за услуги по поливу производилось, но не в полном объеме.

Однако Комиссия Марийского УФАС России доводы ОАО считает несостоятельными по следующим основаниям.

Правоотношения потребителей коммунальных услуг и ресурсоснабжающей организации регулируются законодательством Российской Федерации, в том числе, положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Жилищного кодекса Российской Федерации, а так же постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (вместе с «Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов») (далее – Правила предоставления коммунальных услуг).

В соответствии с ЖК РФ жилищное законодательство регулирует отношения по поводу предоставления коммунальных услуг.

Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов регламентируют в том числе отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям жилых домов, отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги и т.д.

ОАО, по смыслу п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг является ресурсоснабжающей организацией, осуществляющей продажу коммунальных ресурсов.

Граждане, получающие коммунальную услугу водоснабжения, являются потребителями.

Объектами поставки коммунальной услуги в рассматриваемом случае являются домовладения (жилой дом (часть жилого дома) и примыкающие к нему и (или) отдельно стоящие на общем с жилым домом (частью жилого дома) земельном участке надворные постройки (гараж, баня (сауна, бассейн), теплица (зимний сад), помещения для содержания домашнего скота и птицы, иные объекты)), принадлежащие заявителям.

В соответствии с п. 4 Правил предоставления коммунальных услуг холодное водоснабжение представляет собой снабжение холодной питьевой водой, подаваемой по централизованным сетям холодного водоснабжения и внутридомовым инженерным системам в жилой дом (домовладение), в жилые и нежилые помещения в многоквартирном доме, в помещения, входящие в состав общего имущества в многоквартирном доме, а также до водоразборной колонки в случае, когда многоквартирный дом или жилой дом (домовладение) не оборудован внутридомовыми инженерными системами холодного водоснабжения.

Пунктом 6 Правил предоставления коммунальных услуг определено, что предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется на основании возмездного договора.

В рассматриваемом случае к правилам и порядку заключения договора водоснабжения на основании п. 2 ст. 548 ГК РФ применяются положения ст. 540 ГК РФ, устанавливающей, что в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Так же согласно абзацу 2 п. 6 Правил предоставления коммунальных услуг договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, может быть заключен в том числе путем совершения потребителем действий, свидетельствующих о его намерении потреблять коммунальные услуги или о фактическом потреблении таких услуг.

Таким образом, представленные ОАО документы и информация свидетельствуют о том, что лица, привлеченные к участию в деле в качестве заявителей являются абонентами по договору водоснабжения.

Согласно пп. г п. 31 Правил предоставления коммунальных услуг исполнитель коммунальной услуги обязан в том числе производить в установленном указанными Правилами порядке расчет размера платы за коммунальные услуги.

Правом исполнителя коммунальной услуги является требование от потребителя внесения платы за потребленные коммунальные услуги.

В рамках рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России не установлено фактическое оказание ОАО гражданам-заявителем услуг по поливу (доказательства о фактическом использовании потребителями всей незастроенной зданиями и сооружениями площади предоставленных земельных участков для полива) и водоснабжению бань (доказательства о фактическом использовании потребителями бани по назначению) в тех объемах, исходя из которых определены суммы к оплате.

Порядок произведения расчетов с потребителями так же закреплен Правилами предоставления коммунальных услуг. Так, согласно п. 37 названных Правил расчетный период для оплаты коммунальных услуг устанавливается равным календарному месяцу.

Согласно п. 41 Правил предоставления коммунальных услуг потребитель коммунальных услуг в домовладении вносит плату за коммунальные услуги, в составе которой оплачиваются коммунальные услуги, предоставленные потребителю в жилом помещении, а также коммунальные услуги, потребленные при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек.

Таким образом, ОАО обладает правом предъявления потребителям сумм к оплате за услуги по поливу и водоснабжению бань. При этом указанный субъект при производстве расчетов сумм к оплате обязан руководствоваться специальными положениями Правил предоставления коммунальных услуг, определяющими порядок произведения перерасчета (доначисления сумм к оплате за оказанные коммунальные услуги).

Согласно п. 69 Правил предоставления коммунальных услуг в платежном документе в том числе указываются:

- сведения о размере перерасчета (доначисления или уменьшения) платы за коммунальные услуги с указанием оснований, в том числе в связи с:

пользованием жилым помещением временно проживающими потребителями;

предоставлением коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность;

временным отсутствием потребителя в занимаемом жилом помещении, не оборудованном индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета;

уплатой исполнителем потребителю неустоек (штрафов, пеней), установленных федеральными законами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг;

иными основаниями, установленными в указанных Правилах;

- сведения о размере задолженности потребителя перед исполнителем за предыдущие расчетные периоды.

Исходя из приведенной нормы следует, что перерасчет возможен в строго определенных случаях, указанных в Правилах предоставления коммунальных услуг.

Иные основания произведения перерасчета (доначисления или уменьшения) платы за коммунальные услуги предусмотрены Правилами предоставления коммунальных услуг и возможны в следующих случаях:

- в связи с временным отсутствием потребителей в занимаемом жилом помещении, не оборудованном индивидуальным и (или) общим (квартирным) прибором учета (параграф VIII Правил предоставления коммунальных услуг);

- при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, а также при перерывах в предоставлении коммунальных услуг для проведения ремонтных и профилактических работ в пределах установленной продолжительности перерывов (параграф IX Правил предоставления коммунальных услуг);

- при обнаружении осуществленного с нарушением установленного порядка подключения внутриквартирного оборудования потребителя к внутридомовым инженерным системам производится доначисление платы за коммунальную услугу для потребителя, в интересах которого совершено такое подключение, за потребленные без надлежащего учета коммунальные услуги.

Так же в п. 69 Правил предоставления коммунальных услуг указано на необходимость сообщения в платежном документе сведений о размере задолженности потребителя перед исполнителем за предыдущие расчетные периоды. В рассматриваемом случае ОАО не представлено антимонопольному органу доказательств наличия у абонентов задолженности по оплате услуг по поливу и водоснабжению бань, более того, расчет предъявленный гражданам задолженности произведен за пределами расчетного периода, продолжительность которого, как было указано выше, равна календарному месяцу.

В п. 70 Правил предоставления коммунальных услуг указано, что размер определенных законом или договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, неустоек (штрафов, пеней) за нарушение потребителем условий такого договора, указывается исполнителем в отдельном документе, направляемом потребителю.

Однако в рамках рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России не установлено обстоятельств, что ОАО направляло в адрес заявителей каких-либо иных платежных документов, в связи с чем в рассматриваемом случае ресурсоснабжающая организация произвела увеличение основной суммы к

оплате за оказанные гражданам коммунальные услуги при отсутствии на то достаточных оснований.

Указание ОАО в квитанциях об оплате услуг водоснабжения сумм задолженности (корректировки, доначисления) произведено за пределами осуществления гражданских прав и является злоупотреблением по отношению к потребителям.

Необходимо отметить, что предъявленные ОАО абонентам в качестве задолженности в январе-феврале 2014 года суммы к оплате за услуги по поливу и водоснабжению бань за 2013 год, более чем на 25 процентов превышают размер платы за коммунальную услугу, начисленный за аналогичный расчетный период 2012 года, в связи с чем на основании п. 72 Правил предоставления коммунальных услуг ОАО обязан был предоставить потребителю возможность внесения платы за такую коммунальную услугу в рассрочку, о чем должен был известить потребителей в соответствующих квитанциях, но не сделал этого.

Также согласно разъяснениям ФАС России размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек, рассчитывается в соответствии с формулой 22 приложения № 2 к Правилам исходя из нормативов потребления коммунальной услуги при использовании земельного участка расположенных на нем надворных построек.

В соответствии с пунктом 21 Правил в договоре, содержащем положения о предоставлении коммунальных услуг, заключаемом с собственником или пользователем жилого дома (домовладения), дополнительно указываются реквизиты акта об определении границы раздела внутридомовых инженерных систем и централизованных сетей инженерно-технического обеспечения (при наличии), а также в случае отсутствия индивидуального прибора учета указываются:

а) сведения о направлениях потребления коммунальных услуг при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек (освещение, приготовление пищи для людей, приготовление кормов для скота, отопление, подогрев воды, полив и т.д.);

б) виды и количество сельскохозяйственных животных и птиц (при наличии);

в) площадь земельного участка, не занятого жилым домом и надворными постройками;

г) режим водопотребления на полив земельного участка;

д) мощность применяемых устройств, с помощью которых осуществляется потребление коммунальных ресурсов.

Таким образом, договором оказания коммунальных услуг устанавливается исчерпывающая информация, необходимая для определения объема потребления коммунального ресурса и определения размера платы.

Изменение сведений о площади земельного участка и наличии информации о наличии бань должно быть установлено договором (внесением изменений в него) или соответствующим актом, что ОАО не произведены, так как договоры в

письменной форме не заключены и акты, отражающие наличие бань, площадь земельных участков не составлены.

При этом, приказ Министерства строительства, архитектуры и ЖКХ РМЭ от 18.07.2013 № 470 не содержит норм по осуществлению перерасчета за полив и водоснабжение. А также не имеет обратной силы и подлежит применению с момента вступления в силу в соответствии с действующим законодательством.

Кроме того, Комиссией Марийского УФАС России установлено, что рассматриваемые в рамках дела обстоятельства, а именно производство гражданам-потребителям в 2014 году перерасчета (доначисления, корректировки) за услуги по поливу и водоснабжению бань, оказанные в 2013 году, а так же в неуказании в платежных документах о возможности предоставления абонентам рассрочки оплаты коммунальных услуг противоречат действующему законодательству, не устранены обществом на дату вынесения данного решения, в связи с чем Комиссией Марийского УФАС России принято решение выдать соответствующее предписание.

Таким образом, на основании имеющихся в материалах дела доказательств Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что ОАО своими действиями не только не проявило должной осмотрительности, но и занимая доминирующее положение на рынке по оказанию услуг водоснабжения и водоотведения в границах муниципального образования, допустило злоупотребление своим положением, результатом которого стало ущемление прав и интересов некоторого количества граждан.

Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях ОАО факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в производстве гражданам-потребителям в 2014 году перерасчета (доначисления, корректировки) за услуги по поливу и водоснабжению бань, оказанные в 2013 году, а также в неуказании в платежных документах о возможности предоставления абонентам рассрочки оплаты коммунальных услуг.

2. Выдать ОАО обязательное для исполнения предписание по прекращению нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии