

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 131.04-14.32 об административном правонарушении

10 мая 2016 г.

г. Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) Попов В.Г., рассмотрев материалы дела № 131.04-14.32 об административном правонарушении от 26.04.2016г., возбужденного в отношении <...> акционерного общества «Единая процессинг-сервисная система жилищно-коммунального хозяйства Воронежской области» (далее – АО «ЕПСС ЖКХ ВО»; адрес: 394033, г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 11; ОГРН 1133668054574, ИНН 3662196833) <...> по части 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя <...> <...>, **установил:**

15 мая 2015 г. Управлением по результатам рассмотрения дела № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства было принято решение, пунктом 1 которого действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и в том числе ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, находящихся в управлении у ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», а равно участие в нем признаны нарушением пункта 1 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В связи с принятием Комиссией Управления указанного решения, которым установлен факт нарушения АО «ЕПСС ЖКХ ВО» антимонопольного законодательства Российской Федерации, 26.04.2016 лицом, уполномоченным возбуждать дела об административных правонарушениях, в отношении <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> был составлен протокол № 131.04-14.32 об административном правонарушении, в котором зафиксирован факт совершения данным должностным лицом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Рассмотрение настоящего дела было назначено на 10.05.2016.

До рассмотрения дела № 131.04-14.32 об административном правонарушении в Управление были предоставлены письменные пояснения <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> по делу (вх. от 28.04.2016г., № 01-11/807), в которых указано, что постановлением Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А14-7626/2015 решение Управления по делу № 37-11К от 15.05.2015г. было признано недействительным, в связи с чем, <...> полагает, что решение Управления по делу № 37-11К от 15.05.2015г. не может являться основанием для возбуждения производства по делу об административном правонарушении и просит производство по делу № 131.04-14.32 об административном правонарушении прекратить.

Из материалов дела № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства следует, что товарным рынком, на котором Управлением установлен факт заключения АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» антиконкурентного соглашения, является рынок услуг по управлению многоквартирными домами г. Воронежа.

Указанный товарный рынок является конкурентным. Согласно аналитическому отчёту Управления по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг по управлению многоквартирными домами от 17.03.2015 на территории города

Воронежа на рассматриваемом рынке по состоянию на 01.01.2015 г. деятельность по управлению многоквартирными домами осуществлял 461 хозяйствующий субъект.

Как установлено материалами дела № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» является управляющей организацией – одним из участников рынка услуг управления многоквартирными домами г. Воронежа.

ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» в материалы дела № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства предоставлены типовые договоры управления многоквартирным домом, заключаемые им с собственниками (нанимателями) помещений в многоквартирных домах, находящихся в его управлении.

В соответствии с пунктом 3.1.9 договоров управления многоквартирным домом, заключенных с собственниками (нанимателями) помещений в многоквартирных домах ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» управляющая организация обязана принимать самостоятельно или через третьих лиц плату за жилое помещение, плату за коммунальные услуги от собственника, а также в соответствии с пунктом 4 статьи 155 ЖК РФ от нанимателя жилого помещения муниципального жилищного фонда.

Кроме того, ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» предоставило информацию об отсутствии протоколов общих собраний собственников помещений в многоквартирных домах, находящихся в его управлении, о внесении платы за все или некоторые коммунальные услуги непосредственно ресурсоснабжающим организациям.

Таким образом, учитывая условия указанных договоров управления многоквартирным домом, заключенных ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» с собственниками (нанимателями) помещений в многоквартирных домах, а также положения действующего жилищного законодательства (в том числе частей 7, 7.1 и 15 статьи 155 ЖК РФ, пункта 63 Правил № 354), ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» обязано принимать от собственников (нанимателей) помещений в многоквартирных домах, находящихся в ее управлении, плату за жилищно-коммунальные услуги самостоятельно либо через третьих лиц, являющихся платежными агентами или банковскими платежными агентами.

С учетом указанных положений законодательства конкуренция на рынке услуг управления многоквартирными домами в географических границах города Воронежа будет соблюдена лишь в том случае если управляющие компании г. Воронежа в отношении потребителей таких услуг самостоятельно и добросовестно будут выполнять обязательства о соблюдении норм ЖК РФ и Правил № 354, которыми установлены общие условия обращения товара (жилищно-коммунальных услуг) на товарном рынке.

29.01.2015 между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» заключен договор № ИТ064 обеспечения информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса.

В соответствии с предметом указанного договора обеспечения информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса сторонами (АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района») осуществляется информационное и технологическое взаимодействие, в том числе:

«1.2.5. Распределение поступивших денежных средств в соответствие с

требованиями действующего законодательства и настоящего договора среди АУМКД, РСО, ЛИУ пропорционально начислениям...

1.3.4. Организация сбора денежных средств путём привлечения банков, платёжных агентов, ФГУП «Почта России»...

1.3.6. Перечисление поступивших платежей ЛУМКД, РСО, ЛИУ в соответствие с произведённым распределением.

1.3.7. Доведение до Участников взаимодействия сведений о проведённых перерасчётах, об отклонениях в качестве/количестве коммунального ресурса/услуги...».

По договору обеспечения информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса, заключенному с управляющей организацией, АО «ЕПСС ЖКХ ВО» (Организатор взаимодействия) обязуется ежемесячно:

«2.2.3.3. осуществлять доставку (рассылку) ЕПД до Плательщиков не позднее 10 числа месяца, следующего за расчетным. Доставка ЕПД осуществляется в почтовые ящики;

2.2.3.4. организовать прием денежных средств за услуги Жилищной организации, в том числе путем привлечения кредитных организации, платёжных агентов и ФГУП «Почта России». Денежные средства, поступившие на счет Организатора взаимодействия от собственников, нанимателей/арендаторов жилых и нежилых помещений в счет оплаты услуг, оказываемых Жилищной организацией, не являются собственностью Организатора взаимодействия.

2.2.3.5. не позднее одного рабочего дня, следующего за днем поступления от собственником, нанимателей/арендаторов жилых и нежилых помещений па расчетный счет Организатора взаимодействия денежных средств, но не ранее, чем сумма, поступивших средств составит 5 000 руб. или более, производить перечисление денежных средств на расчетные счета Жилищной организации, указанные в договоре, с предоставлением реестра, являющегося приложением к настоящему договору.

2.2.3.6. осуществлять своевременно и в полном объеме перечисление денежных средств, на расчетные счета Жилищной организации и иных Участников взаимодействия в виде распределенных платежей, поступивших от Плательщиков, размер которых определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012г. № 253 «О требованиях к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг». Если у Организатора взаимодействия отсутствуют соответствующие сведения, то предполагается, что Жилищная организация оказывает Плательщикам все жилищные, коммунальные, информационные и иные услуги, непосредственно связанные с жилым и/или нежилым помещением...».

АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» при заключении договоров обеспечения информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса определена форма единого платёжного документа (приложение № 12 к указанным договорам), который является счетом за жилищно-коммунальные и прочие оказанные услуги, содержащим начисления за текущий расчетный период, а также задолженности и пени предыдущих периодов.

В разделе «Исполнитель» единого платёжного документа (далее – ЕПД) указано наименование управляющей организации, ее ИНН, адрес, сайт, адрес электронной почты, адрес паспортного стола и телефон контакт-центра. При этом

в указанном разделе отсутствуют реквизиты расчетного счета управляющей организации, на который плательщиком может быть внесена плата по ЕПД.

В свою очередь в разделе «Оператор по расчету платежей» ЕПД содержится информация об АО «ЕПСС ЖКХ ВО», в том числе реквизиты его расчетного счета.

При оплате плательщиком ЕПД по его штрих-коду денежные средства поступают на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» (р/с 40702810713000014883 в ЦЧБ Сбербанка РФ г. Воронеж).

Таким образом, АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», заключив договор обеспечения информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса № ИТ064, пришли к соглашению о том, что все собираемые денежные средства за оказанные названной управляющей организацией жилищно-коммунальные услуги поступают не на расчетный счет этой управляющей организации, а на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО». При этом при осуществлении сбора указанных денежных средств на свой расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО» выступает от своего имени.

В результате указанных действий АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах искусственно были созданы обязательства перед АО «ЕПСС ЖКХ ВО», которое не является ни исполнителем коммунальных услуг, ни ресурсоснабжающей организацией, ни представителем управляющих организаций, ни платежным агентом и которое в нарушение требований действующего жилищного законодательства самостоятельно производит расчеты за исполнителя коммунальных услуг.

АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», реализуя заключенное между ними соглашение, необоснованно в одностороннем порядке воздействовали на общие условия обращения жилищно-коммунальных услуг на рынке управления многоквартирными домами г. Воронежа путем установления нового порядка внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, что согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции является ограничением конкуренции.

ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» прекратило самостоятельное осуществление своей функции (своих действий), предусмотренной жилищным законодательством на рынке управления многоквартирными домами г. Воронежа по приему платы за жилищно-коммунальные услуги, передав ее осуществление иному постороннему (с точки зрения ответственности перед жильцами) лицу, не являющемуся исполнителем указанных услуг, платежным агентом либо банковским платежным агентом - АО «ЕПСС ЖКХ ВО», что также является ограничением конкуренции (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Заключение указанного соглашения фактически привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, находящихся в управлении у ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные указанными управляющими организациями жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», так как порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, как существенное условие договоров управления многоквартирным домом, был изменен без воли собственников помещений многоквартирных домов. Более того, порядок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги, установленный соглашениями АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» противоречит действующему жилищному законодательству.

Факт заключения ограничивающих конкуренцию соглашения подтверждается содержанием договора об обеспечении информационного и технологического взаимодействия по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса, заключенного между АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» (пункты: 1.2.5.; 1.3.4.; 1.3.6.; 1.3.7.; 2.2.3.3.; 2.2.3.4.; 2.2.3.5.; 2.2.3.6.).

Факт участия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» в ограничивающем конкуренцию соглашении подтверждается платежными документами, предоставляемыми АО «ЕПСС ЖКХ ВО» потребителям жилищно-коммунальных услуг.

При таких обстоятельствах, действия АО «ЕПСС ЖКХ ВО» и ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» по заключению и участию в ограничивающем конкуренцию соглашении, которое привело к навязыванию собственникам (нанимателям) помещений в многоквартирных домах, находящихся в управлении у ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», необоснованных условий о перечислении денежных средств за оказанные указанной управляющей организацией жилищно-коммунальные услуги на расчетный счет АО «ЕПСС ЖКХ ВО», решением Комиссии Управления от 15.05.2015 по делу № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства признаны нарушением пункта 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьей 14.32 КоАП РФ, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Долженствование лица выполнить ту или иную обязанность в сфере определенных правоотношений вытекает, прежде всего, из общеправового принципа, закрепленного в статье 15 Конституции Российской Федерации, согласно которому любое лицо должно соблюдать установленные законом обязанности. То есть, вступая в правоотношения, лицо должно не только знать о существовании обязанностей, отдельно установленных для каждого вида правоотношений, но и обеспечить их выполнение, то есть соблюсти ту степень заботливости и осмотрительности, которая необходима для строгого соблюдения требований закона.

В соответствии с частью 1 статьи 69 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее - Закон об акционерных обществах) руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией).

В соответствии с частью 2 статьи 69 Закона об акционерных обществах, единоличный исполнительный орган общества (директор) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и

совершает сделки.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ руководство текущей деятельностью АО «ЕПСС ЖКХ ВО» осуществляется единоличным исполнительным органом - генеральным директором.

Исходя из изложенного, именно генеральный директор АО «ЕПСС ЖКХ ВО», как единоличный исполнительный орган, обязан организовать/обеспечить соблюдение АО «ЕПСС ЖКХ ВО» требований антимонопольного законодательства, в том числе не допускать заключение возглавляемой им организацией недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем.

Должность <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» с 01.11.2014 занимает <...>.

Оценка всех в совокупности обстоятельств и доказательств по делу позволяет сделать вывод о том, что бездействие <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> по неисполнению своих должностных обязанностей, приведшее к заключению и участию АО «ЕПСС ЖКХ ВО» в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», которое является недопустимым в соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, содержит в себе состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

С учетом указанных обстоятельств, вина <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> в результате совершения им административного правонарушения (непринятие всех необходимых и исчерпывающих мер по недопущению заключения АО «ЕПСС ЖКХ ВО» недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения с ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района», а равно участия в нем), предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, при рассмотрении настоящего дела находит свое подтверждение.

Административное правонарушение, совершенное <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> имеет высокую степень общественной опасности, что фактически выражается в ограничении конкуренции на рынке услуг по управлению многоквартирными домами г. Воронежа.

При этом угроза охраняемым общественным отношениям выражается, прежде всего, в пренебрежительном отношении <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> к формальным требованиям публичного права, антиконкурентное соглашение, в котором АО «ЕПСС ЖКХ ВО» принимает участие, нарушает не только требования законодательства о защите конкуренции, но и права граждан-потребителей, которые являются контрагентами ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» по договорам управления многоквартирным домом.

В результате ООО «УК РайДЕЗ ЖКХ Железнодорожного района» получило необоснованное преимущество в виде «внешнего» банковского счета (который не подвержен рискам имущественных претензий к управляющей организации со стороны кредиторов) по сравнению с другими управляющими компаниями добросовестно и самостоятельно действующими на товарном рынке, а собственникам (нанимателям) помещений многоквартирных домов, находящихся на обслуживании у ОАО «УК Железнодорожного района» были навязаны невыгодные условия договора управления многоквартирным домом.

При таких обстоятельствах отсутствуют законные основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> от административной ответственности.

Довод <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...> о том, что в связи с признанием постановлением Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А14-7626/2015 решения Управления по делу № 37-11К от 15.05.2015г.

недействительным, данное решение Управления не может являться основанием для возбуждения производства по делу об административном правонарушении отклоняется за несостоятельностью, поскольку решение по делу № 37-11К о нарушении антимонопольного законодательства вступило в законную силу с момента его изготовления в полном объеме, то есть с 15.05.2015г. При этом, право на возбуждение дела об административном правонарушении существует у антимонопольного органа независимо от того, обжаловано ли соответствующее решение в судебном порядке или нет. Указанные обстоятельства подтверждаются, в том числе Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30.

При назначении административного наказания юридическому лицу, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ, учитываются характер совершенного им административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Каких-либо обстоятельств смягчающих, отягчающих либо исключających административную ответственность <...> АО «ЕПСС ЖКХ ВО» <...>, не установлено. Учитывая изложенное в настоящем деле необходимо назначить административный штраф в размере 21 000 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.9 и статьей 29.10 КоАП РФ, **постановил:**

**1.** Признать <...> акционерного общества «Единая процессинг-сервисная система жилищно-коммунального хозяйства Воронежской области» (адрес: 394033, г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 11); ОГРН 1133668054574, ИНН 3662196833) <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 руб. 00 коп. (Двадцать тысяч рублей 00 копеек).

**2.** Направить <...> акционерного общества «Единая процессинг-сервисная система жилищно-коммунального хозяйства Воронежской области» <...> настоящее постановление для исполнения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу в соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ и в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1-25.5 КоАП РФ, вышестоящему должностному лицу или в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание: Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления в силу.

В указанный срок Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области подлежит уведомлению об исполнении постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.