

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№1752-ФАС52-03/17

30 ноября 2017 года
Новгород

г. Нижний

Резолютивная часть решения оглашена 16 ноября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- | | |
|-----------------|---|
| - Валитов М.А. | - председатель комиссии, заместитель руководителя управления; |
| - Кошелева И.А. | - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий; |
| - Королева Р.О. | - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, - |

с участием:

- Ю. П.Е. - представителя публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» (доверенность от 20.12.2016 №215);
- М. М.А. – заявителя;
- К. М.С. – лица, располагающего сведениями по делу, -

рассмотрев дело №1752-ФАС52-03/17 по признакам нарушения публичным акционерным обществом «ТНС энерго НН» (603950, город Нижний Новгород, улица Бекетова, дом 3 «в»; ИНН 5260148520) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьями 23, 48, 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступили обращения В. А.Б. и М. М.А. (далее – заявители) на действия публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» (далее – ПАО «ТНС энерго НН», гарантирующий поставщик), выразившиеся в необоснованном, с точки зрения заявителей, выставлении собственникам помещений многоквартирных домов города Нижнего Новгорода и Нижегородской области платы за услуги энергоснабжения на общедомовые нужды.

Установив признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в изложенных действиях ПАО «ТНС энерго НН», приказом от 25.08.2017 №258 Нижегородское УФАС России возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства №1752-ФАС52-03/17.

На заседании комиссии, состоявшемся 16 ноября 2017 года, представители ПАО «ТНС энерго НН» факт нарушения антимонопольного законодательства не признали (позиция ответчика отражена в письменных пояснениях ПАО «ТНС энерго НН» делу №1752-ФАС52-03/17 (вх.№6563 от 13.09.2017)).

В. А.Б., надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения дела, явку на заседание комиссии не обеспечил; направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

На заседании комиссии М. М.А. поддержал позицию, изложенную в заявлении в антимонопольный орган.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Установлено, что В. А.Б. является собственником жилого помещения

В отношении указанной квартиры открыт лицевой счет №... на оплату услуг энергоснабжения. Гарантирующим поставщиком электрической энергии на энергопринимающие устройства в квартире В. А.Б. является ПАО «ТНС энерго НН», которое также производит расчет платы за энергоснабжение на общедомовые нужды.

При этом управление многоквартирным жилым домом... осуществляет ОАО «ДК Нижегородского района».

Собственники указанного дома не принимали решение о внесении платы за коммунальную услугу «электроснабжение» непосредственно ресурсоснабжающей организации (ПАО «ТНС энерго НН») и доказательства обратного не представлено.

Квартира М. М.А. расположена по адресу:

В отношении указанной квартиры открыт лицевой счет №... на оплату услуг энергоснабжения на имя М. А.Н. Гарантирующим поставщиком электрической энергии на энергопринимающие устройства в квартире

М. М.А. является ПАО «ТНС энерго НН», которое также производит расчет платы за энергоснабжение на общедомовые нужды.

При этом управление многоквартирным жилым домом ... осуществляет ОАО «ДК Советского района».

Собственники указанного дома также не принимали решение о внесении платы за коммунальную услугу «электроснабжение» непосредственно ресурсоснабжающей организации (ПАО «ТНС энерго НН»), и доказательства обратного не представлены.

Между тем ПАО «ТНС энерго НН» выставляет собственникам помещений многоквартирных домов города Нижнего Новгорода счета на оплату услуг энергоснабжения на общедомовые нужды.

Из письменных пояснений ПАО «ТНС энерго НН» по делу №1752-ФАС52-03/17 (вх.№6563 от 13.09.2017; от 16.11.2017 исх.№2367/17) следует, что гарантирующий поставщик нарушение антимонопольного законодательства не признает, поскольку, по мнению ответчика, в отсутствие договора энергоснабжения, заключенного с управляющей компанией, у ресурсоснабжающей организации возникает право взимания платы за поставку электрической энергии, в том числе на общедомовые нужды с собственников жилых помещений многоквартирного дома.

Кроме того, ПАО «ТНС энерго НН» полагает возможной прямую оплату собственниками, нанимателями помещений многоквартирного дома ресурсоснабжающим организациям коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме.

ПАО «ТНС энерго НН» также указывает на отсутствие ущемления интересов неопределенного круга лиц, а также угрозы ущемления интересов лиц в сфере предпринимательской деятельности (домоуправляющих компаний).

Между тем указанные доводы ПАО «ТНС энерго НН» комиссия расценивает в качестве несостоятельных ввиду нижеследующего.

В соответствии со статьями 153 и 154 Жилищного кодекса Российской Федерации граждане и организации обязаны своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. Плата за жилое помещение и коммунальные услуги для нанимателей и собственников жилых помещений в многоквартирных домах включает плату за электроснабжение.

Частью 2 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации закреплено, что 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.

По смыслу частей 2.2, 2.3 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации при выборе управления домом товариществом собственников жилья, жилищным или иным специализированным кооперативом эти организации несут ответственность за содержание общего имущества в данном доме, за предоставление коммунальных услуг, качество которых должно соответствовать установленным требованиям.

Управляющие компании в силу статей 161, 162 Жилищного кодекса Российской Федерации должны предоставлять жителям многоквартирных домов весь комплекс коммунальных услуг, в том числе закупать электроэнергию для мест общего пользования многоквартирных жилых домов, и не могут осуществлять только часть функций управления, не оказывая населению коммунальную услугу по энергоснабжению.

При заключении договора управления с управляющей организацией товарищество или кооператив контролирует выполнение управляющей организацией обязательств по договору, в том числе по оказанию всех услуг, выполнению работ, обеспечивающих надлежащее содержание общего имущества в доме, предоставлению коммунальных услуг. 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.

Согласно части 7 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации 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 данной статьи и статьей 171 названного Кодекса.

В соответствии с частью 7.1 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации 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 своих обязательств по внесению платы за коммунальные услуги перед управляющей организацией, которая отвечает перед такими собственниками и нанимателями за предоставление коммунальных услуг надлежащего качества.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее – Правила № 354), в силу пункта 17 которых 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).

Статьей 13 Правил №354 определено, что предоставление коммунальных услуг обеспечивается управляющей организацией посредством заключения с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов при предоставлении коммунальных услуг потребителям.

Согласно пунктам 8 и 9 Правил №354 в остальных случаях 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.

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 лицу, в том числе ресурсоснабжающей организации, на основании принятого в установленном законом порядке решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме о внесении платы за коммунальные услуги конкретной ресурсоснабжающей организации.

Более того, действующее жилищное законодательство не допускает возможности прямой оплаты собственниками, нанимателями помещений многоквартирного дома ресурсоснабжающим организациям коммунальных услуг, потребляемых при использовании общего имущества в многоквартирном доме (часть 7.1 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации), за исключением случая осуществления собственниками помещений дома непосредственного управления таким домом (часть 8 статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации).

Пункт 14 Правил № 354 возникновение обязанности управляющей организации предоставлять коммунальные услуги потребителям связывает с моментом поставки коммунального ресурса, в том числе, и в рамках фактически сложившихся (в отсутствие договора) с ресурсоснабжающей организацией отношений по поставке коммунального ресурса.

Факт отсутствия договора ресурсоснабжения, заключенного между управляющей компанией и ПАО «ТНС энерго НН», не дает оснований считать ресурсоснабжающую организацию исполнителем коммунальных услуг.

При этом действующим законодательством, в том числе 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, предусмотрена возможность урегулирования вопросов относительно заключения договоров ресурсоснабжения между управляющими и ресурсоснабжающими организациями.

В силу пункта 10 названных Правил инициатором заключения договора ресурсоснабжения вправе выступать и ресурсоснабжающая организация, владеющая коммунальным ресурсом, подача которого осуществляется в соответствующий многоквартирный дом без заключения договора ресурсоснабжения.

Таким образом, действия ПАО «ТНС энерго НН» по самостоятельному начислению и выставлению жителям Нижегородской области и города Нижнего Новгорода, в том числе, жителям многоквартирного дома № 3 по улице Нижегородская в города Нижнем Новгороде, а также жителям многоквартирного дома №30 «а» по улице Бекетова города Нижнего Новгорода платы за услугу электроснабжения, предоставленную на общедомовые нужды, являются неправомерными, противоречащими нормам действующего законодательства.

Аналогичная позиция отражена в постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа по делу №А43-28682/2016, а также в постановлении по делу №43-23885/2016, в которых указано, что действия ПАО «ТНС энерго НН», выразившиеся в выставлении счетов за услугу электроснабжения, предоставленную на общедомовые нужды, противоречат действующему законодательству.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (в редакции Федерального закона №275-ФЗ от 05.10.2015, вступившей в силу 05.01.2016) **установлен запрет действий** (бездействий) 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.**

ПАО «ТНС энерго НН» является гарантирующим поставщиком на розничном рынке по передаче электрической энергии (мощности), доля которого составляет более 50 процентов.

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции»

положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, признается доминирующим.

Таким образом, в соответствии с частью 3 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ПАО «ТНС энерго НН» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в географических границах, определенных зоной деятельности ПАО «ТНС энерго НН» как гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Нижегородской области. Обстоятельств, свидетельствующих об обратном, не установлено.

Из материалов дела №1752-ФАС52-03/17 установлено, что в отсутствие договоров энергоснабжения, заключенных с домоуправляющими компаниями многоквартирных домов, счета на оплату услуг электроснабжения, предоставленных на общедомовые нужды, ПАО «ТНС энерго НН» предъявляет всем жителям города Нижнего Новгорода и Нижегородской области вне зависимости от компании, управляющей многоквартирными домами, от места нахождения домов, а также от группы потребителей.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго НН» применялся единообразный подход при выставлении счетов за услугу энергоснабжения на общедомовые нужды в отношении всех многоквартирных домов Нижегородской области, собственники жилых помещений в которых не принимали решение о внесении платы за коммунальную услугу «электроснабжение» непосредственно ресурсоснабжающей организации (ПАО «ТНС энерго НН») в отсутствие договора энергоснабжения, заключенного между управляющей компанией и ресурсоснабжающей организацией.

Кроме того, в рассматриваемой ситуации усматривается угроза ущемления интересов лиц в сфере предпринимательской деятельности домоуправляющих компаний, которые в сложившейся ситуации были отстранены от исполнения возложенных на них нормами действующего законодательства обязанностей по начислению платы за услугу энергоснабжения на общедомовые нужды.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что неправомерными действиями ПАО «ТНС энерго НН» ущемляются интересы неопределенного круга потребителей, а также создается угроза ущемления интересов лиц в сфере предпринимательской деятельности.

В этой связи комиссия Нижегородского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что действия ПАО «ТНС энерго НН», выразившиеся в выставлении счетов за услугу энергоснабжения на общедомовые нужды в отношении всех многоквартирных домов Нижегородской области, собственники жилых помещений в которых не принимали решение о внесении платы за коммунальную услугу «электроснабжение» непосредственно ресурсоснабжающей организации (ПАО «ТНС энерго НН») в отсутствие договора энергоснабжения, заключенного между управляющей компанией и

ресурсоснабжающей организацией, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

По правилам части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

Поскольку гарантирующим поставщиком с 01.01.2017 прекращено выставление собственникам помещений многоквартирных домов города Нижнего Новгорода и Нижегородской области платы за услуги энергоснабжения на общедомовые нужды, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания.

На основании изложенного комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

Признать публичное акционерное общество «ТНС энерго Нижний Новгород» (603950, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д.3В, ИНН 5260148520) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части выставления счетов за услугу энергоснабжения на общедомовые нужды в отношении всех многоквартирных домов Нижегородской области, собственники жилых помещений в которых не принимали решение о внесении платы за коммунальную услугу «электроснабжение» непосредственно ресурсоснабжающей организации (ПАО «ТНС энерго НН») в отсутствие договора энергоснабжения, заключенного между управляющей компанией и ресурсоснабжающей организацией.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме).

Председатель Комиссии

М.А.

Валитов

Члены Комиссии

И.А.

Кошелева

P.O.

Королева