



ТРЕТИЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

16 апреля 2014 года

Дело № А33-19058/2013

г. Красноярск

Резолютивная часть постановления объявлена «09» апреля 2014 года.
Полный текст постановления изготовлен «16» апреля 2014 года.

Третий арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Колесниковой Г.А.,

судей: Морозовой Н.А., Севастьяновой Е.В.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Чистяковой Н.С.

при участии:

от заявителя (общества с ограниченной ответственностью «Водные ресурсы»): Лукина Д.Т.,
представителя по доверенности от 25.11.2013 (л.д. 187),

от административного органа (Управления Федеральной антимонопольной службы по
Красноярскому краю): Шмыгина С.И., представителя по доверенности от 17.02.2014 №35,
рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу общества с ограниченной
ответственностью «Водные ресурсы»

на решение Арбитражного суда Красноярского края от «16» января 2014 года по делу
№ А33-19058/2013, принятое судьей Болуж Е.В.,

установил:

общество с ограниченной ответственностью «Водные ресурсы» (далее - общество, заявитель, ИНН 2407061730, ОГРН 1062420004272) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (далее - антимонопольный орган, ответчик, УФАС, ИНН 2466009115, ОГРН 1022402675965) о признании недействительными пунктов 2-5 решения № 61-10-13 от 25.07.2013 и предписаний комиссии № 61-10-13(1), № 61-10-13(2) и № 61-10-13(3) от 25.07.2013.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечена Пятаева В.А. (далее - третье лицо).

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 16 января 2014 года в удовлетворении заявленных требований отказано.

Общество обратилось с апелляционной жалобой, в которой с решением суда первой инстанции не согласно, ссылаясь на то, что производство опломбировки приборов учета воды без взимания с абонентов платы введено только с 01.01.2013 Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении»; до указанной даты взимание платы за опломбировку приборов учета воды предусматривалось статьей 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности», подпунктами 2 и 6 пункта 13 Порядка заключения и существенных условий договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, утвержденного приказом Минэнерго России от 07.04.2010 № 149; пунктами 19-22 Правил

заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 № 360.

Общество ссылается на то, что пункт 1 приказа от 28.12.2012 № 01-05/95-п соответствует требованиям законодательства, поскольку указанным приказом операции, связанные с опломбировкой приборов учета холодной воды исключены из калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды. Общество также указывает на то, что антимонопольный орган неправомерно квалифицировал выявленное нарушение только по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции без указания пункта и в нарушение статьи 39.1 Закона о защите конкуренции не вынес предупреждение.

Антимонопольный орган представил отзыв на апелляционную жалобу, в котором просит решение суда первой инстанции оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Пятаева В.А. в судебное заседание не явилась, о времени и месте его проведения извещена надлежащим образом путем направления определения и размещения информации в Картотеке арбитражных дел на сайте Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации <http://kad.arbitr.ru>, представила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие. В соответствии со статьей 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебное заседание проводится в отсутствие Пятаевой В.А.

Апелляционная жалоба рассматривается в порядке, установленном главой 34 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

При рассмотрении настоящего дела судом апелляционной инстанции установлены следующие обстоятельства.

В антимонопольный орган поступило заявление гражданки Пятаевой В.А. (б/н б/д; вх. №22510 от 29.12.2012) на действия ООО «Водные ресурсы», выразившиеся в необоснованном, по мнению заявителя, взимании денежных средств за опломбировку места установки приборов учета холодной воды в размере 700 рублей.

По данному факту приказом Красноярского УФАС России от 18 марта 2013 года №180 возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении ООО УК «Богучанжилкомхоз», ООО «Водные ресурсы».

В ходе рассмотрения дела антимонопольным органом установлено следующее.

Между ООО УК «Богучанжилкомхоз» и ООО «Водные ресурсы» заключен договор №94 возмездного оказания услуг от 27.03.2006, согласно которому ООО УК «Богучанжилкомхоз» осуществляет ведение расчетов за коммунальные услуги, предоставляемые ООО «Водные ресурсы», и сбор денежных средств с потребителей. 11.01.2010 между ООО УК «Богучанжилкомхоз» и ООО «Водные ресурсы» подписано дополнительное соглашение к договору №94, согласно пункту 1 которого договор продлевается на срок до 31.12.2015.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО УК «Богучанжилкомхоз» пояснил, что ООО УК «Богучанжилкомхоз» оказывает услуги по сбору денежных средств за предоставленные ООО «Водные ресурсы» услуги с потребителей Богучанского района, с дальнейшим перечислением на расчетный счет ООО «Водные ресурсы»; организует документооборот и ведение расчетов за коммунальные услуги, предоставляемые ООО «Водные ресурсы» со всеми потребителями Богучанского района; оказывает юридические услуги.

В соответствии с перечнем тарифов на платные услуги, оказываемые юридическим и физическим лицам, утвержденным приказом №14-П от 12.01.2009 директора ООО «Водные ресурсы», стоимость работ по вводу в эксплуатацию прибора учета холодной воды составила: для физических лиц - 300 рублей (с НДС); для юридических лиц - 1200 рублей (с НДС). В соответствии с калькуляцией экономически обоснованного размера платы граждан за ввод в эксплуатацию индивидуальных приборов учета холодной воды по ООО «Водные ресурсы» с 2009 года цена складывается из следующих составляющих: услуги автомобиля, заработная плата и отчисления в фонды, зарплата специалиста, отчисления, рентабельность 10,8 %.

ООО «Водные ресурсы» представлены в материалы дела сведения о фактах опломбировки мест установки приборов учета холодной воды (ввод в эксплуатацию), в том числе сведения о взимании платы за опломбировку мест установки приборов учета холодной воды (ввода в эксплуатацию) с владельцев помещений, расположенных в Богучанском районе (вх.№9041 от 22.05.2013).

Согласно представленной ООО «Водные ресурсы» информации (вх.№9041 от 22.05.2013) владельцы помещений с 11.07.2010 по 31.12.2012 перечислили ООО «Водные ресурсы» плату за работы по вводу в эксплуатацию (опломбированию) индивидуальных приборов учета холодной воды на сумму 929 962 рубля (без учета НДС).

Комиссия Красноярского УФАС России, проанализировав нормы действующего законодательства и объективные обстоятельства дела, пришла к выводу об ущемлении интересов собственников жилых домов, расположенных в Богучанском районе, которые были вынуждены обратиться в ООО «Водные ресурсы» за опломбировкой места установки приборов учета холодной воды и оплатить эти работы для дальнейшего расчета за потребленные ресурсы в соответствии с показаниями этих приборов учета, несмотря на то, что опломбировка места установки индивидуальных приборов учета холодной воды и взимание за нее платы до 01.01.2013 не были предусмотрены действующим законодательством.

Документально подтвержденный доход ООО «Водные ресурсы», полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства, составил 929 962 рубля (без учета НДС) - сумма, полученная ООО «Водные ресурсы» от собственников помещений, расположенных в Богучанском районе, за работы по вводу в эксплуатацию (опломбированию) индивидуальных приборов учета холодной воды за период с 11.07.2010 по 31.12.2013.

Решением УФАС по Красноярскому краю от 25.07.2013 по делу № 61-10-13 действия ООО «Водные ресурсы», выразившиеся во взимании в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 платы с владельцев помещений за ввод в эксплуатацию (опломбировку места установки) индивидуальных приборов учета холодной воды признаны нарушающими часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (1) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно довести до сведения владельцев помещений, расположенных в Богучанском районе содержание настоящего решения, в частности, сообщить в срок до 30.08.2013 о неправомерности действий ООО «Водные ресурсы» по взиманию в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 платы за работы по вводу в эксплуатацию (опломбированию) индивидуальных приборов учета холодной воды. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013.

25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано в срок до 30.08.2013 перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а именно, доход в размере 929 962 рубля (без учета НДС) - сумма, полученная ООО «Водные ресурсы» с владельцев помещений, за работы по вводу в эксплуатацию (опломбировку места установки) индивидуальных приборов учета холодной воды. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013 с приложением документальных доказательств.

25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (3) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано прекратить нарушения антимонопольного законодательства, а именно привести пункт 1 приказа №01-05/95-п от 28.12.2012 «Об утверждении калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды»

ООО «Водные ресурсы», утвержденный директором ООО «Водные ресурсы» Лукашенко В.В. в соответствии с нормами действующего законодательства действующего законодательства. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013 с приложением документальных доказательств.

Полагая, что пункты 2-5 решения №61-10-13 от 25.07.2013 и предписания №61-10-13(1), №61-10-13(2) и №61-10-13(3) от 25.07.2013 противоречат требованиям нормативных актов и нарушают его права, заявитель обратился в Арбитражный суд Красноярского края с соответствующим заявлением.

Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции пришел к следующим выводам.

В соответствии со статьей 123 Конституции Российской Федерации, статьями 8, 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равенства сторон.

На основании статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основания своих требований и возражений.

В силу части 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что оспариваемые решение и предписания соответствуют действующему законодательству и не нарушают права и законные интересы заявителя на основании следующего.

Оспариваемые решение от № 61-10-13 от 25.07.2013 и предписания № 61-10-13(1), № 61-10-13(2) и № 61-10-13(3) от 25.07.2013 вынесены антимонопольным органом в пределах установленной действующим законодательством компетенции.

В силу статьи 3, пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Водные ресурсы» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на товарном рынке водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры. Данное обстоятельство заявителем не отрицается и не оспаривается.

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.

Как указано в пункте 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», из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме

установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Согласно оспариваемому решению антимонопольного органа действия ООО «Водные ресурсы», выразившиеся во взимании в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 платы с владельцев помещений за ввод в эксплуатацию (опломбировку места установки) признаны нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Общество ссылается на то, что производство опломбировки приборов учета воды без взимания с абонентов платы введено только с 01.01.2013 Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении»; до указанной даты взимание платы за опломбировку приборов учета воды предусматривалось статьей 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности», подпунктами 2 и 6 пункта 13 Порядка заключения и существенных условий договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, утвержденного приказом Минэнерго России от 07.04.2010 № 149; пунктами 19-22 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 № 360.

Суд апелляционной инстанции считает выводы антимонопольного органа о нарушении обществом части 1 статьи 10 Закона о конкуренции правомерными, а доводы общества необоснованными, в силу следующего.

Согласно частям 1, 5 статьи 13 Федерального закона от 23 ноября 2009 года № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон об энергосбережении) производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. До 01.07.2012 собственники, в том числе, помещений в жилом многоквартирном доме, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию.

До 1 сентября 2012 года отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, их права и обязанности, ответственность, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, регулировались Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила № 307). В соответствии с пунктом 4 Правил №307 коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящими Правилами, на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации. Таким договором, исходя из фактических обстоятельств дела и норм жилищного законодательства, является договор управления многоквартирным домом, заключаемый в порядке, установленном статьей 162 Жилищного кодекса Российской Федерации.

Собственники помещений в многоквартирном доме и собственники жилых домов вносят плату за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы (количество) холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также за оказанные услуги водоотведения исходя из показаний приборов учета, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме или принадлежащих собственникам жилых домов, с системами коммунальной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Общий объем (количество) потребленных холодной воды, горячей воды, электрической энергии, газа и тепловой энергии, а также отведенных сточных вод, определенный исходя из показаний коллективных (общедомовых) приборов учета, распределяется между указанными собственниками в порядке, установленном пунктом 21 настоящих Правил, а при наличии во всех помещениях многоквартирного дома индивидуальных или общих (квартирных) приборов учета - пропорционально их показаниям (пункт 7 Правил № 307).

Таким образом, расчет за потребленные коммунальные ресурсы, в частности холодную и горячую воду, осуществляется с использованием не только показаний индивидуальных приборов учета, но и коллективных (общедомовых) приборов учета, являющихся общей собственностью владельцев помещений в жилом многоквартирном доме, а показания индивидуального прибора учета влияют на итоговую стоимость коммунальных ресурсов, оплачиваемых каждым владельцем помещения в жилом многоквартирном доме. При этом Правила № 307 не содержат такого понятия, как «ввод индивидуального прибора учета в эксплуатацию».

В соответствии с пунктом 52 Правил № 307 потребитель обязан информировать исполнителя об изменении оснований и условий пользования коммунальными услугами и их оплаты не позднее 10 рабочих дней с даты произошедших изменений. Кроме того, указанным пунктом предусмотрено, что потребитель обязан: в целях учета коммунальных ресурсов, подаваемых потребителю, использовать коллективные (общедомовые), общие (квартирные) или индивидуальные приборы учета, внесенные в государственный реестр средств измерений; обеспечить сохранность пломб на коллективных (общедомовых), общих (квартирных) или индивидуальных приборах учета и распределителях, установленных в жилом помещении; допускать в заранее согласованное с исполнителем время в занимаемое жилое помещение работников и представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб), представителей органов государственного контроля и надзора для осмотра технического и санитарного состояния внутриквартирного оборудования и выполнения необходимых ремонтных работ, а представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб) для ликвидации аварий - в любое время; в заранее согласованное с исполнителем время (не чаще 1 раза в 6 месяцев) обеспечить допуск для снятия показаний общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета.

В свою очередь права исполнителя коммунальной услуги по требованию внесения платы за потребленные коммунальные услуги, по допуску в заранее согласованное с потребителем время в занимаемое последнее жилое помещение работников или представителей исполнителя для осмотра технического и санитарного состояния внутриквартирного оборудования, по осуществлению проверки правильности снятия потребителем показаний индивидуальных приборов учета, их исправности, а также целостности на них пломб, свидетельствует о том, что факт установки индивидуального прибора учета холодной и горячей воды должен быть известен исполнителю коммунальной услуги и им удостоверен для дальнейшего расчета стоимости потребленного потребителем коммунального ресурса, исходя их показаний индивидуального прибора учета.

В настоящее время отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила №354).

Правилами № 354 определены, в том числе следующие понятия: исполнитель - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги; потребитель - лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

В соответствии с подпунктами «ж», «т», «у» пункта 31 Правил № 354 исполнитель обязан: принимать от потребителей показания индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и использовать их при расчете размера платы за коммунальные услуги;

не создавать препятствий потребителю в реализации его права на установку индивидуального, общего (квартирного) или комнатного прибора учета, соответствующего требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений;

осуществлять по заявлению потребителя ввод в эксплуатацию установленного индивидуального, общего (квартирного) или комнатного прибора учета, соответствующего законодательству Российской Федерации об обеспечении единства измерений, не позднее месяца, следующего за датой его установки, а также приступить к осуществлению расчетов размера платы за коммунальные услуги, исходя из показаний введенного в эксплуатацию прибора учета начиная с 1-го числа месяца, следующего за месяцем ввода прибора учета в эксплуатацию.

Следовательно, при способе управления управляющей организацией услуги по вводу в эксплуатацию индивидуальных приборов учета воды могут оказываться только управляющей организацией, в управлении которой находятся многоквартирные дома.

Приказом Минэнерго Российской Федерации от 07.04.2010 № 149 утвержден Порядок заключения и существенные условия договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, которым определены особенности заключения и существенные условия договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов (воды, природного газа, тепловой энергии, электрической энергии) на объектах, подключенных к электрическим сетям централизованного электроснабжения, и (или) системам централизованного теплоснабжения, и (или) системам централизованного водоснабжения, и (или) системам централизованного газоснабжения, и (или) иным системам централизованного снабжения энергетическими ресурсами. В соответствии с пунктом 13 указанного Порядка договор на установку (замену) прибора учета должен в числе существенных условий содержать предмет договора, цену договора, порядок расчетов по договору, срок установки (замены) прибора учета, место установки (замены) прибора учета, соответствующего требованиям, предъявляемым изготовителем прибора учета к условиям, необходимым для его работы, порядок ввода установленного прибора учета в эксплуатацию, гарантийные обязательства исполнителя.

Следовательно, ввод в эксплуатацию прибора учета не определен действующим законодательством в качестве самостоятельной услуги и не является самостоятельным товарным рынком, поскольку осуществляется для целей ресурсоснабжения.

Законодатель, определив в Правилах предоставления коммунальных услуг в качестве обязательного условия использование потребителями при расчетах за потребленные коммунальные ресурсы индивидуальных приборов учета, находящихся в исправном состоянии и надлежащим образом опломбированных, не установил в качестве дополнительного условия обязательное опломбирование места установки индивидуального прибора учета, тем самым, исходил из презумпции добросовестности потребителя.

В соответствии с [пунктом 41](#) Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167 (далее - Правила №167), приемка в эксплуатацию узла учета осуществляется при участии представителя организации водопроводно-канализационного хозяйства. Средства измерений должны быть поверены и опломбированы организацией, имеющей соответствующую лицензию. Неопломбированные средства измерений к эксплуатации не допускаются.

Указания на обязательность опломбировки места установки прибора учета как на условие принятия показаний данного прибора для определения объемов коммунальных услуг; на необходимость произведения такого действия как условия договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета, в нормативных актах, в том числе в Приказе Минэнерго Российской Федерации от 07.04.2010 №149 «Об утверждении порядка заключения и существенных условий договора, регулирующего условия установки, замены и (или) эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов» не содержится.

Таким образом, приведенные выше нормативные акты указывают на то, что должен быть опломбирован и поверен сам прибор учета и не содержат требования к опломбировке места установки прибора учета; действия по опломбировке мест установки приборов учета не являются также обязательной частью процедуры по вводу прибора учета в эксплуатацию.

С учетом изложенного, суд апелляционной инстанции поддерживает выводы суда первой инстанции о том, что сложившаяся практика по опломбированию места установки приборов учета холодной воды (ввод в эксплуатацию) в жилых помещениях, расположенных в Богучанском районе в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 является практикой, не обусловленной требованиями действующего законодательства. Получение собственниками услуги по опломбировке места установки индивидуального прибора учета не обусловлено заинтересованностью потребителя (спросом), а имеющие место факты приобретения у ООО «Водные ресурсы» указанной услуги за плату вызвано тем, что ввод в эксплуатацию приборов учета холодной воды ставится в прямую зависимость от опломбировки места установки этих приборов учета (которая осуществляется за плату).

28.12.2012 директором ООО «Водные ресурсы» Лукашенко В.В. утвержден приказ №01-05/95-п «Об утверждении калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды» (л.д. 72-73), согласно которому утверждена калькуляция на оплату гражданами услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды на 2013 год, исключена из нее операция, связанная с опломбированием приборов учета холодной воды (пункт 1); установлено, что взимание платы за опломбирование производится только при повторном его осуществлении в связи с нарушением пломб по вине абонента или третьих лиц (пункт 2).

Общество считает, что пункт 1 приказа от 28.12.2012 № 01-05/95-п соответствует требованиям законодательства, поскольку указанным приказом операции, связанные с опломбировкой приборов учета холодной воды исключены из калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды.

Суд апелляционной инстанции считает довод общества необоснованным в силу следующего.

01 января 2013 года вступил в силу Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении),

В соответствии с частью 5 статьи 20 Закона о водоснабжении и водоотведении приборы учета воды, сточных вод размещаются абонентом, организацией, эксплуатирующей водопроводные или канализационные сети, на границе балансовой принадлежности сетей, границе эксплуатационной ответственности абонента, указанных организаций или в ином месте в соответствии с договорами, договорами о подключении (технологическом присоединении). Приборы учета воды, сточных вод, установленные для определения количества поданной абоненту воды по договору водоснабжения, отведенных абонентом сточных вод по договору водоотведения, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение и с которыми заключены указанные договоры, без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц.

Оценив представленный в материалы дела приказ от 28.12.2012 №01-05/95-п «Об утверждении калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды», суд считает правомерным вывод антимонопольного органа о несоответствии пункта 1 приказа №01-05/95-п требованиям пункта 5 статьи 20 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О

водоснабжении и водоотведении».

Как следует из сравнительного анализа содержания данного приказа и ранее действующей калькуляции экономически обоснованного размера платы граждан за ввод в эксплуатацию (опломбировку) индивидуальных приборов учета холодной воды по ООО «Водные ресурсы» на 2012 год, фактически из стоимости услуг исключены только расходы на материалы стоимостью 5 рублей, при этом цена за ввод в эксплуатацию приборов в целом уменьшена на 8 рублей и составила 692 рубля. В указанную стоимость включены следующие затраты: услуги автомобиля - 348 рублей, заработная плата и отчисления в фонды - 99 рублей, рентабельность 5 % - 27 рублей 94 копейки.

Таким образом, приказ от 28.12.2012 № 01-05/95-п «Об утверждении калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды», предусматривающий взимание платы с абонента за ввод в эксплуатацию прибора учета холодной воды, противоречит приведенным нормам действующего законодательства. Взимание ресурсоснабжающей организацией платы за ввод приборов учета холодной воды в эксплуатацию действующим законодательством не предусмотрено. При этом, как указано выше, ввод в эксплуатацию прибора учета не определен действующим законодательством в качестве самостоятельной услуги и не является самостоятельным товарным рынком, поскольку осуществляется для целей ресурсоснабжения.

Следовательно, действия общества по взиманию в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 платы с владельцев помещений за ввод в эксплуатацию (опломбировку места установки) индивидуальных приборов учета холодной воды ущемляют права и законные интересы собственников жилых помещений, поскольку ставят перед ними необоснованные условия реализации своих прав на принятие в эксплуатацию индивидуальных приборов учета холодной воды по сравнению с условиями, предусмотренными Гражданским кодексом Российской Федерации, Правилами № 307, что является нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из материалов дела, 25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (1) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно довести до сведения владельцев помещений, расположенных в Богучанском районе содержание настоящего решения, в частности, сообщить в срок до 30.08.2013 о неправомерности действий ООО «Водные ресурсы» по взиманию в период с 11.07.2010 по 31.12.2012 платы за работы по вводу в эксплуатацию (опломбированию) индивидуальных приборов учета холодной воды. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013.

25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (2) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано в срок до 30.08.2013 перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а именно, доход в размере 929 962 рубля (без учета НДС) - сумма, полученная ООО «Водные ресурсы» с владельцев помещений, за работы по вводу в эксплуатацию (опломбировку места установки) индивидуальных приборов учета холодной воды. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013 с приложением документальных доказательств.

25.07.2013 УФАС по Красноярскому краю выдано предписание № 61-10-13 (3) об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Водные ресурсы» предписано прекратить нарушения антимонопольного законодательства, а именно привести пункт 1 приказа №01-05/95-п от 28.12.2012 «Об утверждении калькуляции на услуги по вводу в эксплуатацию приборов учета холодной воды»

ООО «Водные ресурсы», утвержденный директором ООО «Водные ресурсы» В.В. Лукашенко в соответствии с нормами действующего законодательства действующего законодательства. Об исполнении предписания ООО «Водные ресурсы» надлежит сообщить в адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «д») в срок до 03.09.2013 с приложением документальных доказательств.

В соответствии с пунктом 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 (пункт «е»);
- о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства (пункт «к»).

Документально подтвержденный доход ООО «Водные ресурсы», полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства, составил 929 962 рубля (без учета НДС) - сумма, полученная ООО «Водные ресурсы» от собственников помещений, расположенных Богучанском районе, за работы по вводу в эксплуатацию (опломбированию) индивидуальных приборов учета холодной воды за период с 11.07.2010 по 31.12.2013.

На основании изложенного, меры, которые в соответствии с указанными предписаниями необходимо принять обществу, направлены на прекращение злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции; устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, то есть соответствуют целям, установленным статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Доводы общества о том, что антимонопольный орган неправомерно квалифицировал выявленное нарушение только по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции без указания пункта, не принимаются судом апелляционной инстанции, поскольку при отсутствии в действиях (бездействии) хозяйствующего субъекта признаков нарушений, предусмотренных конкретными пунктами части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, такие действия (бездействие) подлежат квалификации по общей норме части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод общества о том, что антимонопольным органом в нарушение статьи 39.1 Закона о защите конкуренции не вынес предупреждение, подлежат отклонению судом апелляционной инстанции.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение). Предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается. Выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

Поскольку доказательств наличия оснований для квалификации вменяемого обществу нарушения по пунктам 3 и 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в материалы дела не представлено, то основания для выдачи антимонопольным органом обществу предупреждения отсутствуют.

Доводы, изложенные в апелляционной жалобе, касаются обстоятельств, которым дана надлежащая оценка судом первой инстанции, они не опровергают выводов суда и не свидетельствуют о наличии оснований для отмены решения.

Таким образом, решение суда первой инстанции является законным и обоснованным, суд апелляционной инстанции не находит оснований для его отмены и удовлетворения апелляционной жалобы.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 333.21 Налогового кодекса Российской Федерации расходы общества предпринимателя по оплате государственной пошлины в сумме рублей за рассмотрение апелляционной жалобы подлежат отнесению на общество предпринимателя.

Руководствуясь статьями 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Третий арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Красноярского края от «16» января 2014 года по делу № А33-19058/2013 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Настоящее постановление вступает в законную силу с момента его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев в Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа через арбитражный суд, принявший решение.

Председательствующий

Г.А. Колесникова

Судьи:

Н.А. Морозова

Е.В. Севастьянова