



СЕДЬМОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

634050, г. Томск, ул. Набережная реки Ушайки, 24

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Томск

Дело № А02-1010/2013

резюлютивная часть постановления объявлена 29 ноября 2013

текст постановления изготовлен в полном объеме 04 декабря 2013

Седьмой арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего С. Н. Хайкиной

судей: Л.А. Колупаевой, Н.А. Усаниной

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Кузнецовой Ю.В. с использованием средств аудиозаписи

при участии:

от заявителя: Аксенова О.И. – доверенность от 01.10.13

от заинтересованного лица: без участия, извещен

рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-Эксплуатационный участок» на решение Арбитражного суда Республики Алтай от 28.08.2013 по делу № А02-1010/2013 (судья Л. А. Кулакова)

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-Эксплуатационный участок» (ОГРН 1090411005057, ИНН 0411147592) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай о признании незаконным решения,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Жилищно-Эксплуатационный Участок» (далее – заявитель, ООО «ЖЭУ», Общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Алтай с заявлением о признании незаконным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (далее – Управление, антимонопольный орган) от 26.03.2013 № 2.

Решением суда от 28.08.2013 в удовлетворении заявленного требования отказано.

Не согласившись с решением суда, Общество обратилось в Седьмой арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой просит отменить решение суда и признать незаконным решение Управления от 26.03.2013 № 2.

В обоснование апелляционной жалобы указано, что при расчете платы за отопление Общество правомерно руководствовалось положениями Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила № 307).

В отзыве на апелляционную жалобу Управление не согласно с доводами Общества, считает решение суда не подлежащим отмене.

Управление о месте и времени рассмотрения апелляционной жалобы извещено надлежащим образом, в судебное заседание представитель не явился. На основании ст. 156 АПК РФ суд определил рассмотреть дело в отсутствие представителя заинтересованного лица.

Исследовав материалы дела, изучив доводы апелляционной жалобы и отзыва на нее, проверив в соответствии со статьей 268 АПК РФ законность и обоснованность решения суда первой инстанции, суд апелляционной инстанции приходит к следующим выводам.

Из материалов дела следует, что в Управление с заявлением обратилась Байлагасова С. П., проживающая по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 14, ком. 401. В заявлении Байлагасова С. П. указала на неправомерность действий ООО «ЖЭУ» при расчете стоимости коммунальных услуг в период с 01.12.2009 по декабрь 2012 года.

Для проверки изложенных в жалобе доводов Управление направило ООО «ЖЭУ» запросы.

Общество указало, что плата за коммунальные услуги начисляется собственникам многоквартирного дома, расположенного в г. Горно-Алтайске, по ул. Ленина, 14, по Правилам № 307, в том числе плата за отопление. Собственникам ежемесячно в течение всего отопительного сезона начисляется одна и та же сумма за услугу по отоплению, один раз в год проводится корректировка размера платы в соответствии с фактически потребленным объемом тепловой энергии, определенной общедомовым прибором учета.

По результатам проведенной проверки антимонопольный орган сделал вывод о том, что в действиях ООО «ЖЭУ» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), выразившиеся в ущемлении интересов Байлагасовой С. П., собственников и пользователей помещений в многоквартирном доме № 14 по ул. Ленина, в том числе при начислении платы за теплоснабжение с 01.09.2012 на основании утративших силу Правил № 307.

26.03.2013 (в полном объеме изготовлено 08.04.2013) Управлением принято решение № 2:

о признании ООО «ЖЭУ» занимающим доминирующее положение на локальном рынке услуг по управлению многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 14;

о признании ООО «ЖЭУ» нарушившим требования части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ;

о выдаче ООО «ЖЭУ» предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства путем перерасчета размера платы за коммунальные услуги собственникам дома по ул. Ленина, 14 на основании Правил 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);

о прекращении производства по делу в части начисления ООО «ЖЭУ» дополнительных платежей за обслуживание, ремонт поверку общедомовых приборов учета (в связи с истечением срока давности, установленного статьей 41.1 Закона № 135-ФЗ);

о передаче материалов дела уполномоченному лицу Управления для возбуждения административного производства по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ в отношении лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.

Не согласившись с решением № 2 от 26.03.2013, ООО «ЖЭУ» обратилось в арбитражный суд.

Суд первой инстанции, принимая обжалуемое решение, пришел к выводам о доминирующем положении Общества на локальном рынке услуг по управлению многоквартирным домом; о необходимости применения с 01.09.2012 Правил № 394 при исчислении коммунальной услуги по отоплению; о законности решения антимонопольного органа, признавшего Общество нарушившим часть 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ.

Арбитражный апелляционный суд считает решение суда первой инстанции не подлежащим отмене, при этом исходит из следующего.

Согласно части 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов,

органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, для признания недействительным решения антимонопольного органа необходимо наличие двух условий: несоответствие решения закону или иному нормативному акту и нарушение им прав и законных интересов Учреждения.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, арбитражный апелляционный суд считает, что оспариваемое решение Управления не противоречит действующему законодательству.

Оспариваемым решением Общество признано занимающим доминирующее положение на локальном рынке услуг по управлению многоквартирным домом.

Процедура установления доминирующего положения определена Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 17.01.2007 № 5 (действовавшим в спорный период).

Судом первой инстанции установлено, что ООО «ЖЭУ» на основании договора от 01.12.2009 является управляющей компанией ТСЖ «Светлое», которое включает в себя собственников многоквартирного дома по ул. Ленина, 14 в г. Горно-Алтайске. На основании данного договора Общество, в том числе обеспечивает жителей дома коммунальными услугами, осуществляет содержание общего имущества, производит начисление, сбор, перерасчет платежей за жилищные и коммунальные услуги в порядке и сроки, установленные законодательством.

Управлением при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на рынке услуг по управлению многоквартирными домами за 2011 – 2012 годы в муниципальном образовании «город Горно-Алтайск», который соответствует Порядку проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденному приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

По результатам анализа Управлением сделан вывод о том, что единственной организацией, оказывающей услуги по управлению многоквартирным домом по ул. Ленина, 14, является ООО «ЖЭУ».

В силу статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации многоквартирный дом может управляться только одной управляющей компанией.

Следовательно, на локальном рынке услуг по управлению многоквартирным домом № 14 по ул. Ленина ООО «ЖЭУ» занимает доминирующее положение.

Факт занятия доминирующего положения на локальном рынке Обществом не оспаривается.

Вместе с тем, Общество указывает на отсутствие с его стороны нарушения части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Выводы антимонопольного органа о нарушении части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ обусловлены неправомерным начислением Обществом платы за коммунальную услугу по отоплению на основании Правил № 307 вместо Правил № 354.

Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, которыми установлен порядок расчета и внесения платы за коммунальные услуги.

Указанные Правила вступили в силу с 01.09.2012 и согласно подпункту «а» пункта 2 Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 применяются к отношениям, вытекающим из ранее заключенных договоров, содержащих условия предоставления коммунальных услуг, в части прав и обязанностей, которые возникнут после вступления в силу этих Правил.

Таким образом, плата за коммунальные услуги с 01.09.2012 подлежит начислению в соответствии с Правилами № 354.

В соответствии с пунктом 6 Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (в редакции Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857) признано утратившим силу постановление Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», за исключением пунктов 15 – 28 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных указанным постановлением (в части, касающейся порядка расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению), и пунктов 1 - 4 приложения № 2 к указанным Правилам (в части, касающейся порядка расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению), которые утрачивают силу с 01.01.2015.

Кроме того, Постановлением Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 утверждены Правила расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению.

Таким образом, в спорный период в отношении коммунальной услуги по отоплению предусмотрено три порядка расчета платы, применение которых обусловлено конкретными обстоятельствами.

Доводы апелляционной жалобы о том, что положения пунктов 42, 43, 44 Правил № 354 в части расчета платы за коммунальную услугу по отоплению не вступили в силу, подлежат отклонению, поскольку не основаны на нормах материального права.

Ни Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 № 354, ни Постановление Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 не содержат указаний о невступлении в силу какой-либо части Правил № 354.

При этом пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 (редакция, действовавшая в спорный период) установлено, что Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», в части определения размера платы за предоставленную коммунальную услугу по отоплению применяются в 2012 – 2014 годах с учетом одной из следующих особенностей:

а) в целях определения размера платы за коммунальную услугу по отоплению, предоставленную потребителю в не оборудованном индивидуальным прибором учета тепловой энергии жилом доме или в не оборудованном индивидуальным либо общим (квартирным) прибором учета тепловой энергии жилым помещением (квартире) или нежилом помещении в многоквартирном доме, который не оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, органы государственной власти субъектов Российской Федерации до 15.09.2012 могут принять решение об осуществлении потребителями оплаты коммунальной услуги по отоплению равномерно за все расчетные месяцы календарного года. В случае принятия указанного решения определение размера платы за коммунальную услугу по отоплению осуществляется в соответствии с Правилами расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению в 2012 – 2014 годах, утвержденными настоящим постановлением;

б) разрешить органам государственной власти субъектов Российской Федерации до 15.09.2012 принять решение о применении при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению порядка расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению в

соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307, используя при этом нормативы потребления тепловой энергии на отопление, действовавшие по состоянию на 30.06.2012.

Следовательно, в случае принятия органами государственной власти субъектов Российской Федерации в срок до 15.09.2012 решения в порядке подпункта «а» пункта 1 или подпункта «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857, размер платы за предоставленную коммунальную услугу по отоплению определяется соответственно на основании Правил расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению в 2012 – 2014 годах или на основании Правил № 307.

Анализ содержания Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 свидетельствует о том, что в случае непринятия органами государственной власти субъектов Российской Федерации решений, предусмотренных подпунктами «а», «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857, при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению подлежат применению Правила № 354.

Согласно письму Министерства регионального развития Республики Алтай № 80 от 11.01.2013 Комитетом по тарифам Республики Алтай, являющимся органом государственной власти Республики Алтай в сфере государственного регулирования тарифов на коммунальные услуги, не принято решения о выборе одного из способов расчета, указанных в подпунктах «а» и «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857.

В связи с этим при исчислении платы за коммунальную услугу по отоплению на территории Республики Алтай с 01.09.2012 подлежат применению Правила № 354.

В соответствии с пунктами 42(1) и 43 Правил № 354 размер платы за коммунальную услугу по отоплению определяется в соответствии с формулой 2 приложения № 2, исходя из норматива потребления коммунальной услуги или в соответствии с формулой 3 приложения № 2, исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии.

Правила № 354 предусматривают разделение платы за коммунальные услуги на индивидуальное (квартирное) потребление и потребление на общедомовые нужды, а также оплату за отопление только в отопительный период независимо от того, есть ли в многоквартирном доме общедомовой прибор учета.

Вместе с тем, из материалов дела следует, что в период с 01.02.2012 по март 2013 года плата за коммунальные услуги начислялась ООО «ЖЭУ» собственникам многоквартирного дома, расположенного в г. Горно-Алтайске, по ул. Ленина, 14, в соответствии с пунктом 21 Правил № 307, в том числе плата за отопление.

При ежемесячных начислениях платы за отопление доля площади помещений при расчете, согласно данному пункту Правил № 307 не используется. Собственникам ежемесячно в течение всего отопительного сезона начисляется одна и та же сумма за услугу по отоплению, один раз в год проводится корректировка размера платы в соответствии с фактически потребленным объемом тепловой энергии, определяемым общедомовым прибором учета.

Таким образом, начисление Обществом платы за коммунальную услугу по отоплению с 01.09.2012 по Правилам № 307 не соответствует пунктам 42, 43, 44 Правил № 354 и ущемляет права собственников и пользователей помещений многоквартирного дома.

В связи с этим антимонопольный орган правомерно признал Обществом нарушившим часть 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ.

Ссылки Общества на необходимость применения при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению Правил № 307 являются несостоятельными.

С 01.09.2012 применение Правил № 307 при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению возможно только в случае принятия органами государственной власти субъектов Российской Федерации до 15.09.2012 решения о применении таких Правил.

При этом содержание подпункта «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857 указывает, что принятие такого решения органами государственной власти субъектов Российской Федерации не обусловлено наличием или отсутствием общедомовых

приборов учета, в связи с чем являются необоснованными доводы апелланта в указанной части.

Указание Обществом на решения Верховного Суда Российской Федерации от 20.02.2013 № АКПИ12-1630 и от 12.01.2011 № ГКПИ10-1499 апелляционной инстанцией не принимаются, поскольку указанные решения не означают возможности применения установленного Правилами № 307 Порядка расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению без учета положений Постановления Правительства РФ от 27.08.2012 № 857.

С учетом изложенного судом первой инстанции правомерно отказано Обществу в удовлетворении заявленного требования.

При вынесении решения судом первой инстанции всесторонне и полно исследованы материалы дела, дана надлежащая правовая оценка доказательствам, применены нормы материального права, подлежащие применению, не допущено нарушений норм процессуального права.

Оснований для отмены обжалуемого судебного акта и удовлетворения апелляционной жалобы не имеется.

Руководствуясь статьей 156, пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПО С Т А Н О В И Л:

Решение Арбитражного суда Республики Алтай от 28.08.2013 по делу № А02-1010/2013 оставить без изменения, апелляционную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Жилищно-Эксплуатационный участок» – без удовлетворения.

Возвратить обществу с ограниченной ответственностью «Жилищно-Эксплуатационный участок» из федерального бюджета 3 000 рублей излишне уплаченной по квитанции 70/70-АА№005481 от 05.11.2013 государственной пошлины.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа.

Председательствующий

С. Н. Хайкина

Судьи

Л.А. Колупаева

Н.А. Усанина