*Начальник отдела*

*контроля ТЭК и ЖКХ*

*Антонова М.В.*

**«Нарушение порядка ценообразования в сфере тепло- и водоснабжения»**

Сегодня хочется поговорить об одном из распространенных нарушений антимонопольного законодательства со стороны хозяйствующих субъектов-монополистов, а именно: о нарушении порядка ценообразования в сфере тепло- и водоснабжения.

Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) распространяется на отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии со статьей 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

За последнее время Ярославским УФАС России выявлено несколько нарушений порядка ценообразования хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность по теплоснабжению и водоснабжению.

Рассмотрим ситуацию на примерах конкретных дел о нарушении антимонопольного законодательства.

1. 01.08.2019 Ярославским УФАС России принято решение о признании МУП «Теплосервис» (г.Переславль-Залесский) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Действия МУП «Теплосервис», выразившиеся в установлении и взимании платы с контрагентов в отсутствии тарифов, установленных уполномоченным органом государственного регулирования, на оказание услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии, противоречат действующему законодательству.

Постановлениями Администрации городского округа г.Переславля-Залесского Ярославской области от 08.10.2018 № ПОС.03-1571/18, от 12.11.2018 № ПОС.03-1865/18, МУП «Теплосервис» присвоен статус единой теплоснабжающей, зона деятельности ЕТО установлена в границах зон деятельности г.Переславля-Залесского с 08.10.2018, а также Пригородного, Рязанцевского, Нагорьевского сельских поселений с 12.11.2018.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, с долей на рынке более 50%.

МУП «Теплосервис» осуществляет деятельность по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии. МУП «Теплосервис» является **единственным** продавцом на рассматриваемых товарных рынках; теплоснабжение, горячее водоснабжение, передача тепловой энергии от иных теплоисточников невозможны.

ООО «Теплосервис» занимает доминирующее положение в границах присоединенной сети, с долей на рынках услуг по поставке тепловой энергии на теплоснабжение и тепловой энергии в горячей воде на ГВС, по передаче тепловой энергии по сетям — 100%.

Кроме того, в соответствии с Законом о теплоснабжении (часть 4 статьи 4.2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении») **доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, которому в схеме теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации.**

В соответствии с Законом о естественных монополиях (статья 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях») деятельность по оказанию услуг по передаче тепловой энергии относится к сфере деятельности естественных монополий.

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

До установления тарифов на услуги по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии МУП «Теплосервис» заключило около 100 договоров с потребителями (в том числе, с юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, физическими лицами).

По условиям договоров до утверждения тарифов на отпуск тепловой энергии и теплоносителя для МУП «Теплосервис» применяются тарифы, утвержденные для МУП «Спектр». МУП «Теплосервис» полагало, что поскольку тарифы, подлежащие применению для выставления платы потребителям за оказанные услуги МУП «Теплосервис» не установлены, применению подлежит пункт 3 статьи 424 ГК РФ, согласно которому в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена из условий договора, исполнение должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. МУП «Теплосервис» сослалось на решение Арбитражного суда Ярославской области от 08.11.2018 по делу №А82-24148/2017.

Действительно, в соответствии со статьей 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Однако, в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Часть 1 статьи 8 Закона о теплоснабжении содержит исчерпывающий перечень подлежащих регулированию цен (тарифов) на товары, услуги в сфере теплоснабжения, в том числе, тарифы на теплоноситель, на горячую воду, на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя. Цены на иные виды товаров, услуг в сфере теплоснабжения определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат.

Положением о Департаменте жилищно-коммунального хозяйства, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области, утвержденного Постановлением Правительства Ярославской области от 20.12.2016 № 1315-п, установлено, что Департамент является органом исполнительной власти Ярославской области, осуществляющим функции по реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и контроля за ценообразованием.

**Таким образом, деятельность по оказанию услуг по тепло- и водоснабжению, передаче тепловой энергии является регулируемой, тарифы устанавливаются уполномоченным органом государственного регулирования.**

МУП «Теплосервис» обращалось в Департамент с просьбой разрешить использование для вновь принятого оборудования тарифов на тепловую энергию, тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, установленных для МУП «Спектр» на 2018 год. МУП «Теплосервис» также сообщило, что в ближайшее время будет направлено заявление на установление тарифов для Предприятия. Департамент отказал МУП «Теплосервис» в разрешении использования тарифов на тепловую энергию, на услуги по передаче тепловой энергии, установленных для МУП «Спектр» на 2018 год, поскольку регулируемые цены - тарифы на товары и услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой регулируемой организации и в отношении каждого регулируемого вида деятельности.

В ходе рассмотрения дела МУП «Теплосервис» с вменяемым нарушением не согласилось, считало обоснованным и правомерным применение тарифов, установленных для МУП «Спектр», поскольку МУП «Теплосервис» при осуществлении своей деятельности по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии использовало то же имущество, что и МУП «Спектр», которое ранее осуществляло аналогичные виды деятельности на территории г.Переславля-Залесского.

Ярославское УФАС России сочло доводы МУП «Теплосервис» в части вменяемого нарушения несостоятельными по следующим причинам.

МУП «Теплосервис» нарушен установленный порядок ценообразования. Правонарушение по своему составу является формальным, наступления вредных последствий не требуется. Имеется существенная угроза охраняемым правоотношениям, которая заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении МУП «Теплосервис» к исполнению своих обязанностей – игнорировании соблюдения порядка по установлению тарифов на тепловую энергию, горячую воду и на передачу тепловой энергии.

Согласно пункту 21 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения" организация, **которая в порядке правопреемства в полном объеме приобрела права и обязанности организации, осуществлявшей регулируемые виды деятельности, применяются тарифы, установленные для реорганизованной организации, до утверждения для организации-правопреемника цен (тарифов) в установленном порядке.**

В соответствии с пунктом 34 Основ ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 №406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения» **в отношении организации-правопреемника, которая в полном объеме приобрела права и обязанности регулируемой организации, ранее осуществлявшей регулируемые виды деятельности** в сфере водоснабжения и (или) водоотведения, применяются тарифы, установленные для указанной организации-правопреемника тарифов в установленном порядке.

Таким образом, ресурсоснабжающая организация вправе взимать денежные средства с потребителей (неопределенный круг потребителей) за оказание услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии в отсутствие установленного уполномоченным органом тарифа, руководствуясь при этом тарифами, установленными в отношении предшествующей ресурсоснабжающей организации, ранее осуществлявшей эксплуатацию этого же имущества, необходимого для осуществления регулируемого вида деятельности,только в случае полного правопреемства,если в полном объеме приобрела права и обязанности регулируемой организации, ранее осуществлявшей регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения до момента утверждения для организации-правопреемника тарифов в установленном порядке.

В соответствии со статьей 29 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" правопреемство муниципальных унитарных предприятий допустимо в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ способ образования МУП «Теплосервис» - создание юридического лица. МУП «Теплосервис» не является правопреемником МУП «Спектр» и, следовательно, не вправе взимать плату без установленного надлежащим образом тарифа.

Затраты, понесенные Предприятием за оказание услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению, передаче тепловой энергии до установления тарифа, могли быть учтены при установлении тарифа на следующий период.

Предприятием не представлены доказательства, подтверждающие финансовую нагрузку в период до установления тарифа.

Действия МУП «Теплосервис», выразившиеся в установлении и взимании платы с контрагентов до установления тарифов на оказание услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению и передаче тепловой энергии уполномоченным органом государственного регулирования, противоречат действующему законодательству и образуют состав нарушения, предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Доход, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства, подлежит перечислению в федеральный бюджет.

Однако, Комиссия приняла решение, что несмотря на нарушение МУП «Теплосервис» установленного порядка ценообразования не выдавать предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода в размере более 40 млн. руб., поскольку для МУП «Теплосервис» это будет тяжким финансовым обременением, что может привести к банкротству предприятия, затруднениям или невозможности осуществления им деятельности по теплоснабжению, горячему водоснабжению, передаче тепловой энергии, что в конечном итоге может повлечь социальную напряженность в г.Переславле-Залесском.

Комиссия пришла к выводу, что в данной ситуации разумнее и целесообразнее не выдавать МУП «Теплосервис» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а возбудить в отношении МУП «Теплосервис» административные производства по признакам правонарушений, предусмотренных частями 1 и 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Позиция Ярославского УФАС России в части неправомерности применения тарифов, установленных для иных организаций – предшественников, занимавшихся аналогичным видом деятельности, подтверждается имеющейся положительной судебной практикой.

Ранее антимонопольным органом рассмотрены аналогичные дела о нарушении порядка ценообразования в отношении теплоснабжающих организаций ООО «Уют Сервис» и ООО «Теплотехник».

1. В 2016 концессионным соглашением в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов муниципального хозяйства – объектов системы теплоснабжения п.Песочное сельского поселения Песочное Рыбинского муниципального района Ярославской области установлена обязанность ООО «Уют Сервис» за свой счет создать, реконструировать и ввести в эксплуатацию недвижимое и движимое имущество, а также осуществлять производство, транспортировку и реализацию тепловой энергии потребителям, расположенным в п.Песочное.

ООО «Уют Сервис» построило и ввело в эксплуатацию модульную газовую котельную и заключило договоры теплоснабжения с потребителями. ООО «Уют Сервис» указало, что стоимость тепловой энергии в договорах теплоснабжения по соглашению между Обществом и потребителями определялась на основании тарифов, установленных для МУП «Коммунальные системы» – организации, осуществлявшей теплоснабжение в п.Песочное до ООО «Уют Сервис».

Действия ООО «Уют Сервис» по установлению и взиманию платы в отсутствие установленного органом государственного регулирования тарифа на поставку тепловой энергии и теплоносителя в отношении потребителей с.Песочное Рыбинского муниципального района Ярославской области, повлекли ущемление интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности, а также неопределенного круга потребителей, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ООО «Уют Сервис» признало факт нарушения Обществом антимонопольного законодательства, но пояснило при этом, что нарушение антимонопольного законодательства совершено в результате действий в состоянии крайней необходимости. Ссылаясь на выполненное концессионное соглашение и потраченные денежные средства на строительство модульной котельной, Общество полагает, что не могло поставлять тепловую энергию потребителям п.Песочное без взимания платы, так как Общество рисковало прекратить свою деятельность и потерять все активы.

Поскольку ООО «Уют Сервис» извлекло за отопительный сезон 2016-2017 необоснованную прибыль в размере разницы между утвержденным тарифом и фактически начисленной платой потребителям ООО «Уют Сервис» было предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства путем производства перерасчета платы за потребленную тепловую энергию. Предписание было исполнено. В отношении ООО «Уют сервис» и его должностного лица были возбуждены административные дела, вынесены постановления о наложении штрафа. Штраф оплачен.

Решением Арбитражного суда Ярославской области от 14.03.2018 по делу № А82-20032/2017 подтверждена правомерность позиции Ярославского УФАС России.

1. Другой пример.

В декабре 2017 ООО «Теплотехник» признано нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. В 2016 между ООО «Теплотехник» и ООО «УК «Дом сервис» был заключен предварительный договор теплоснабжения, в соответствии с которым ООО «Теплотехник» обязуется выполнить все необходимые мероприятия для отпуска тепловой энергии и подачи теплоносителя на цели отопления и горячего водоснабжения многоквартирного жилого дома по ул. Спасской в г. Ярославле, по тарифам, утвержденным в установленном законом порядке, а Потребитель оплачивать отпущенную тепловую энергию.

ООО «Теплотехник» пояснило, что в период с 15.02.2016 по 27.06.2016 ООО «Теплотехник» не устанавливало и не взимало плату за поставку тепловой энергии и теплоносителя для нужд отопления, и горячего водоснабжения многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ярославль, ул. Спасская, д. 2. Между ООО «Теплотехник» и ООО «УК «Дом Сервис» был заключен предварительный договор теплоснабжения, согласно которому ООО «УК «Дом Сервис» внесло ООО «Теплотехник» обеспечительный платеж. Окончательный расчет между сторонами производился после 27.07.2016, т. е. после установления тарифа. В связи с тем, что 27.07.2016 регулирующим органом в отношении ООО «Теплотехник» был установлен тариф более высокий, чем средний по городу (тариф ПАО «ТГК-2»), то ООО «Теплотехник» приняло решение за период с 15.02.2016 по 27.07.2016 не производить перерасчет по установленному тарифу, а взимать плату за фактически поставленную тепловую энергию по средней цене на тепловую энергию в г. Ярославле, указанной в предварительном договоре.

Согласно части 1 статьи 381.1 ГК РФ обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем. При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства.

Следовательно, при внесении ООО «УК «Дом Сервис» обеспечительных платежей по предварительному договору теплоснабжения у ООО «Теплотехник» возникает обязанность зачесть оплаченные денежные средства за оказанные услуги по теплоснабжению в счет будущих платежей.

Вместе с тем, как установлено материалами дела, ООО «Теплотехник» платежи, произведенные со стороны управляющей компании, зачло в счет ранее исполненных обязательств по поставке тепловой энергии, а именно за период с 15.02.2016 по 27.07.2016. Таким образом, платежи внесенные ООО «УК «Дом Сервис» нельзя рассматривать как обеспечительные.

Действия ООО «Теплотехник», выразившиеся в установлении и взимании платы за поставку тепловой энергии и теплоносителя для нужд отопления и горячего водоснабжения многоквартирного жилого дома в отношении ООО «УК «Дом Сервис» в отсутствие установленного уполномоченным органом государственного регулирования тарифа на поставку тепловой энергии и теплоносителя, были признаны злоупотреблением доминирующим положением.

ООО «Теплотехник» за оказанные услуг по теплоснабжению до установления тарифа уполномоченным органом государственного регулирования получило от ООО «УК «Дом Сервис» денежные средства в размере 370000 рублей.

Указанные денежные средства были получены в результате нарушения антимонопольного законодательства. ООО «Теплотехник» было выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода в размере 370000 рублей**,** полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Законность решения и выданного предписания подтверждено решениями Арбитражного суда Ярославской области и апелляционной инстанции по делу № А82-5944/2018. Предписание ООО «Теплотехник» исполнило.

Ярославским УФАС вынесены решения о нарушении порядка ценообразования и в отношении организаций, осуществляющих деятельность по водоснабжению и водоотведению.

1. МУП «Комплекс» осуществляет деятельность по водоснабжению и водоотведению на территории г.Переславля-Залесского Ярославской области. Постановлением Администрации городского округа г.Переславля-Залесского Ярославской области от 01.10.2018 № ПОС.03-1531/18 МУП «Комплекс» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения г. Переславля-Залесского. Зона деятельности гарантирующей организации установлена в границах зоны деятельности в соответствии со схемой водоснабжения и водоотведения.

До установления тарифов МУП «Комплекс» направило ООО «Переславская жилищная компания» договор о намерении №84 от 01.10.2018, в соответствии с которым на условиях настоящего договора МУП «Комплекс» обязуется осуществлять поставку холодной питьевой воды и прием сточных вод на границы систем водоснабжения и канализации в целях обеспечения ООО «Переславская жилищная компания» предоставления потребителям коммунальных услуг по холодному водоснабжению и водоотведению.

По условиям данного договора (пункт 3.3) **до утверждения тарифа** на водоснабжение и водоотведение для МУП «Комплекс» **применяется тариф, утвержденный для МУП «Спектр».**

МУП «Комплекс» представило письменную позицию (письмо от 12.03.2019 б/н), пояснив, что Постановлением Администрации городского округа г.Переславля-Залесского Ярославской области от 31.07.2018 №ПОС.03-1019/18 МУП «Комплекс» переданы и закреплены на праве хозяйственного ведения объекты водоснабжения и водоотведения (согласно приложению №1 к передаточному акту от 01.08.2018), находящиеся в муниципальной собственности г.Переславля-Залесского. Постановлением Администрации городского округа г.Переславля-Залесского Ярославской области от 01.10.2018 № ПОС.03-1531/18 МУП «Комплекс» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения г. Переславля-Залесского. Приказом Департамента ЖКХ №150-вс/во от 22.11.2018 для МУП «Комплекс» установлены тарифы на питьевую воду и водоотведение на 2018-2021 годы. Приказом Департамента ЖКХ №96-ви от 01.11.2018 для МУП «Комплекс» установлены льготные тарифы на питьевую воду и водоотведение на 2018 год, аналогичные тарифу, ранее установленному для МУП «Спектр», которое до 01.10.2018 имело статус гарантирующей организации на территории городского округа г.Переславля-Залесского.

МУП «Комплекс» указало, что в соответствии с пунктом 34 Основ ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 № 406, в **отношении организации-правопреемника, которая в текущем периоде регулирования в полном объеме приобрела права и обязанности регулируемой организации**, ранее осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения, применяются тарифы, установленные для указанной организации-предшественника, до утверждения организации-правопреемника тарифов в установленном порядке.

На этом основании МУП «Комплекс» считает обоснованным и правомерным применение тарифов, установленных для МУП «Спектр», поскольку МУП «Комплекс» при осуществлении своей деятельности по водоснабжению и водоотведению использовало то же имущество, что и МУП «Спектр», которое ранее осуществляло аналогичный вид деятельности на территории г.Переславля-Залесского. Подтверждая свою позицию, МУП «Комплекс» ссылается на правовую позицию, изложенную в определении Верховного Суда РФ от 07.12.2016 №303-КГ16-17721 по делу А16-1867/2015, согласно которой организация, оказывающая услуги по водоснабжению и водоотведению, до утверждения тарифов имеет право использовать тарифы, утвержденные для предыдущей организации за аналогичные услуги.

Из представленных документов следует, что МУП «Комплекс» с начала деятельности в качестве гарантирующей организации, кроме договора с ООО «Переславская жилищная компания», заключило более 100 договоров водоснабжения и водоотведения с различными категориями абонентов (физическими, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями), из них 95 договоров заключено 01.10.2018 (до установления тарифов).

Признаки нарушения антимонопольного законодательства, вменяемого МУП «Комплекс», выявлены на рынке водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с частью статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий и подлежит государственному регулированию.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

МУП «Комплекс» занимает доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению в пределах присоединенной сети как субъект естественной монополии.

Ярославское УФАС России, оценив доводы МУП «Комплекс» в части вменяемого нарушения, считает необходимым отметить следующее:

МУП «Комплекс» в обоснование правомерности своих действий (применение тарифов, установленных для МУП «Спектр») ссылается на пункт 34 Основ ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 № 406, в котором указано, что в отношении организации-правопреемника, которая в текущем периоде регулирования в полном объеме приобрела права и обязанности регулируемой организации, ранее осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения, применяются тарифы, установленные для указанной организации-предшественника, до утверждения организации-правопреемника тарифов в установленном порядке.

Антимонопольный орган считает, что МУП «Комплекс» сделал неверные выводы, применяя указанную норму для обоснования правомерности применения тарифов, установленных для МУП «Спектр». Для применения данной нормы МУП «Комплекс» **недостаточно** при осуществлении своей деятельности по водоснабжению и водоотведению факта использования того же имущества, что и МУП «Спектр», которое ранее осуществляло аналогичный вид деятельности на территории г.Переславля-Залесского, **необходимо быть** **организацией-правопреемником**, которая в текущем периоде регулирования **в полном объеме приобрела права и обязанности регулируемой организации**, **ранее осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения**, и только в этом случае МУП «Комплекс» могло применять тарифы, установленные для организации-предшественника, до утверждения **организации-правопреемнику** тарифов в установленном порядке.

К данному случаю правовая позиция Верховного Суда РФ, изложенная в определении от 07.12.2016 №303-КГ16-17721 по делу А16-1867/2015, согласно которой организация, оказывающая услуги по водоснабжению и водоотведению, до утверждения тарифов имеет право использовать тарифы, утвержденные для предыдущей организации за аналогичные услуги, не применима.

МУП «Комплекс» нарушен установленный порядок ценообразования. Правонарушение по своему составу является формальным, наступления вредных последствий не требуется. Имеется существенная угроза охраняемым правоотношениям, которая заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении МУП «Комплекс» к исполнению своих обязанностей – игнорировании соблюдения порядка по установлению тарифов на водоснабжение и водоотведение.

Согласно части 6 статьи 13, части 6 статьи 14 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» оплата питьевой воды по договору водоснабжения осуществляется по тарифам на питьевую воду (питьевое водоснабжение), оплата услуг по договору водоотведения – по тарифам на водоотведение.

В соответствии с представленной МУП «Комплекс» оборотно-сальдовой ведомостью до установления тарифов было выставлено счетов на сумму 15 млн. руб., из них оплачено 5 390 729,42 руб.

Доход в размере 5 390 729,42 руб., полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства, подлежит перечислению в федеральный бюджет. Однако, так же как и в случае с МУП «Теплосервис», Комиссия решила предписание не выдавать, а привлечь МУП «Теплосервис» к административной ответственности по статье 14.31 КоАП РФ.

1. Другой пример.

В марте 2019 АО «Рыбинский хладокомбинат «Мясомолторг» признано нарушившим нарушения пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, нарушение выразилось в установлении и взимании платы с ООО «Копир» в 2015-2018 годах за оказание услуг по водоснабжению и водоотведению, а также по транспортировке воды в отсутствие установленного уполномоченным органом государственного регулирования тарифа.

Холодное водоснабжение и водоотведение объектов ООО «Копир» производится через сети ОАО «РХММТ», прямого договора водоснабжения и водоотведения у ООО «Копир» с организацией водопроводно-канализационного хозяйства не было. Оказание услуг осуществлялось до 2017 на основании ежегодно заключаемых между ОАО «РХММ

Т» и ООО «Копир» договоров, оплата услуг производилась на основании счетов, выставляемых ОАО «РХММТ».

Между МУП РМО «Водоканал» и ОАО «РХММТ» заключен договор на отпуск воды и прием сточных вод.

Между ОАО «РХММТ» и ООО «Копир» ежегодно заключались аналогичные договоры на оказание услуг, предметом договоров является предоставление ОАО «РХММТ» услуг ООО «Копир» по пользованию коммуникациями, сетями водоснабжения, канализационными сетями и фекальной насосной станции, принадлежащих ОАО «РХММТ». В соответствии с условиями договоров ОАО «РХММТ» обеспечивает содержание коммуникаций, снятие показателей с прибора учета, доведение этих данных до ООО «Копир», прием канализационных стоков и перекачку их в очистные сооружения, проведение расчетных операций. За предоставленные услуги ООО «Копир» ежемсячно оплачивает ОАО «РХММТ» фиксированные суммы.

В материалы дела ОАО «РХММТ» представлены Сведения о выставленных счетах за оказание услуг по водоснабжению и водоотведению в адрес ООО «Копир» за период с 01.05.2015 по 01.05.2018 с указанием периода, подлежащего оплате, даты и номера счета, суммы к оплате и оплаченной ООО «Копир» суммы.

В ходе рассмотрения дела Ярославским УФАС России был направлен запрос (исх.7369/07-04 от 05.07.2018) в департамент ЖКХ, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области о предоставлении информации об установленных тарифах на водоснабжение и водоотведения для ОАО «РХММТ» с приложением экспертных заключений.

Из ответа департамента ЖКХ, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области (письмо № их.18-05773/18 от 10.07.2018) следует, что ОАО «РХММТ» в реестре регулируемых организаций Ярославской области в сфере водоснабжения и водоотведения не значится, с предложением об установлении тарифов общество не обращалось.

ОАО «РХММТ» пояснило, что тариф на водоснабжение и водоотведение для Общества не устанавливался, отношения с ООО «Копир» – договорные.

ОАО «РХММТ» пояснило, что в связи с отсутствием у ООО «Копир» приборов учета поставляемой в его адрес и отводимой воды, количество воды определяется расчетным путем. Применение расчетного способа установления количества потребляемой воды обусловлено и закреплено сторонами при заключении сделки о продаже недвижимого имущества, договором купли-продажи недвижимости до момента установления ООО «Копир» счетчиков затраты ООО «РХММТ» определяются расчетным путем. В случае установления уполномоченным органом государственного регулирования тарифов на водоснабжение и водоотведение требуется установка приборов учета, является материально затратным и входит в обязанности лица, получающего услугу.

ОАО «РХММТ» указало, что в 2015-2017 в адрес ООО «Копир» вода поставлялась с использованием сетей, принадлежащих ОАО «РХММТ» на праве собственности, за пользование сетями и взималась плата, ООО «Копир» фактически оплачивало восстановительный ремонт и содержание водопроводных, канализационных сетей и насосного хозяйства, задействованных в организации водоснабжения и водоотведения. Как таковой услуги по поставке воды ОАО «РХММТ» не оказывает, плата взимается за содержание сетей. С иными хозяйствующими субъектами ОАО «РХММТ» не имеет прямых договоров по поставке воды, т.к. не является гарантирующим поставщиком ресурса, имеются несколько договоров с юридическими лицами по аренде помещений, принадлежащих ОАО «РХММТ».

Признаки нарушения антимонопольного законодательства, вменяемого ОАО «РХММТ», выявлены на рынке водоснабжения и водоотведения.

ОАО «РХММТ» занимает доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению в пределах присоединенной сети как субъект естественной монополии.

Ярославское УФАС России, оценив доводы ОАО «РХММТ» в части вменяемого нарушения, считает необходимым отметить следующее:

Исходя из предмета договоров ООО «Копир» и ОАО «РХММТ», последнее предоставляет ООО «Копир» услуг по пользованию коммуникациями, сетями водоснабжения, канализационными сетями и фекальной насосной станции, принадлежащих ОАО «РХММТ». Фактически ОАО «РХММТ» по своим сетям снабжает ООО «Копир» холодной водой и принимает стоки. Прямых договоров на водоснабжение и водоотведение у ООО «Копир» с ресурсоснабжающей организацией нет. По указанным договорам ОАО «РХММТ» ежемесячно выставляло ООО «Копир» счета и акты выполненных работ за оказание услуг **по водоснабжению и водоотведению** за период с 01.05.2015 по 31.12.2017 с указанием периода, подлежащего оплате, даты и номера счета, суммы к оплате, все выставленные счета со стороны ООО «Копир» оплачены.

Комиссия решила, что все указанные договоры между ООО «Копир» и ОАО «РХММТ» фактически включают в себя услуги по водоснабжению и водоотведению, а также по транспортировке воды (затраты на текущее содержание водопроводных и канализационных сетей, содержание и обслуживание фекального оборудования). Данные виды деятельности являются регулируемыми и взимание платы должно осуществляться на основании тарифа, установленного уполномоченным органом государственного регулирования.

ОАО «РХММТ» тарифы не устанавливались, с заявкой на установление тарифов на услуги водоотведения, услуги по транспортировке воды, по транспортировке сточных вод в департамент жилищно-коммунального хозяйства, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области ОАО «РХММТ» обратилось только 09.11.2018, в ходе рассмотрения антимонопольного дела.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ОАО «РХММТ» в период вменяемого нарушения (в пределах сроков исковой давности) по выставленным ООО «Копир» счетам на оплату получило от последнего денежные средства **на общую сумму 105679,56 руб.** Данные денежные средства получены ОАО «РХММТ» вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия по рассмотрению дела усматривает основания для выдачи ОАО «РХММТ» предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа было обжаловано в Арбитражный суд Ярославской области (дело № А82-8042/2019), в удовлетворении исковых требований отказано.