

РЕШЕНИЕ

28.01.2008

Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Бутенко И.В., заместителя руководителя управления, начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства;

членов Комиссии: Бердниковой Т.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства, Павлюка А.М. специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства;

при участии: представителя заявителя Департамента государственного заказа и ценовой политики Администрации Томской области Т.; представителей ответчика ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» К; В.,

рассмотрев дело № 02-10/82-07 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» (634034, г. Томск, ул.Котовского,19) п.3 ч. 1 ст. 10 ФЗ-135 «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Томской области из Департамента Государственного заказа и ценовой политики Администрации Томской области поступили следующие материалы: Договор электроснабжения №00122270, сопроводительное письмо, которые были направлены Гарантирующим поставщиком ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» потребителю.

Договор электроснабжения №00122270 и сопроводительное письмо указывают на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания», которые выразились в следующем.

ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» (далее по тексту - Гарантирующий поставщик) направило гражданину К на рассмотрение и подписание Договор электроснабжения (далее по тексту – Договор), согласно сопроводительного письма.

В сопроводительном письме указано, что гражданин (потребитель) обязан заполнить указанный Договор (в части сведений о потребителе электрической энергии) и вернуть один подписанный экземпляр договора в адрес Гарантирующего поставщика. А в случае несогласия с проектом Договора,

гражданин вправе направить Гарантирующему поставщику протокол разногласий вместе с оформленным договором. Договор электроснабжения является публичным договором, и в соответствии с п.3 ст.438 Гражданского кодекса Российской Федерации фактическое пользование, оплата за потребленную электроэнергию и т.д. считается согласием потребителя на заключение договора электроснабжения на предложенных условиях.

В п.2.1. Договора, Гарантирующий поставщик обязуется предоставлять электрическую энергию в необходимом качестве до внешней границы эксплуатационной ответственности и/или балансовой принадлежности электрических сетей сетевой организации, осуществляющей передачу и распределение электрической энергии.

Условиями Договора, на потребителя (гражданина) возлагаются обязанности не предусмотренные законом или иными правовыми актами: обеспечение соблюдения межповерочного интервала и сохранность пломб на коллективных (общедомовых) приборах учета (п.2.2.3); допускать в жилые и иные помещения представителей Гарантирующего поставщика, органов государственного контроля и надзора для проверки технического состояния электрооборудования и электрических сетей, без указания срока периодичности таких мероприятий (п.2.2.4); снятие показаний коллективных (общедомовых) приборах учета и приборов учета мест общего пользования для заполнения платежного документа (п.2.2.5); обеспечивать сохранность и надлежащее техническое состояние коллективных (общедомовых) приборов учета (п.2.2.11).

Кроме того, в п.5.3 Договора указано, что при утере, порче, иных повреждениях коллективного (общедомового) прибора учета, установленного за счет Гарантирующего поставщика, потребитель обязан в течение 10 дней с момента обращения Гарантирующего поставщика возместить ему стоимость коллективного (общедомового) прибора учета и затрат, понесенных на его установку, а также произвести оплату расходов Гарантирующего поставщика, связанных с восстановлением работы (установкой нового) коллективного (общедомового) прибора учета.

В п.6.1 Договора указано, что стороны договорились, что в случае утраты ООО «Энергокомфорт.Сибирь» статуса Гарантирующего поставщика, права и обязанности по настоящему договору в полном объеме переходят организации, имеющей статус Гарантирующего поставщика.

В ходе рассмотрения дела Комиссией УФАС по Томской области было установлено, что в адрес Гарантирующего поставщика часть от общего числа потребителей (граждане) вернули Договор энергоснабжения с приложенным к нему протоколом разногласий, так как не согласны с некоторыми пунктами Договора энергоснабжения (в редакции Гарантирующего поставщика) и считают, что указанные пункты не соответствуют законодательству Российской Федерации.

Так, потребитель Г в протоколе разногласий указала, что ссылка

Гарантирующего поставщика об обязательности заключения Договора потребителем неправомерна и что необходимо внести изменения в п.6.1 Договора (в соответствии с положениями п.73 Правил Функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики) о перечислении суммы платежей, полученных Гарантирующим поставщиком по Договору в размере, превышающем стоимость потребленной электрической энергии, в случае перехода потребителя на обслуживание к вновь назначенному Гарантирующему поставщику и исключить из текста Договора п.5.3.

Потребитель Н в протоколе разногласий указала, что п.2.2.3 Договора противоречит п.п. "г" п.52 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам; п.2.2.11 Договора противоречит п.2 ст.543 ГК РФ и п.49 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам; п.5.3 Договора непротивим, так как у Гарантирующего поставщика появляется право требования возмещения стоимости прибора кратно числу потребителей (жильцов дома), заключивших такой договор.

Потребитель Л в протоколе разногласий указал, что из текста Договора необходимо исключить: п.2.2.3 и слова «коллективных (общедомовых)» из п.2.2.5.

При этом Гарантирующий поставщик, во всех указанных случаях не согласовал редакцию протокола разногласий потребителей, ни по одному из пунктов. И направил протоколы согласования разногласий потребителям в своей первоначальной редакции.

На заседании Комиссии представитель Департамента государственного заказа и ценовой политики Администрации Томской области Т. пояснила, что в сопроводительном письме ООО «Энергокомфорт» (к договору энергоснабжения №00122270) усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации, а именно, принуждение потребителя (гражданина) к заключению договора электроснабжения, на невыгодных для него и прямо не предусмотренных законами и/или правовыми актами условий договора. Указание в письме, что гражданин «обязан заполнить и направить подписанный проект договора в адрес Гарантирующего поставщика» недопустимо. Законодательством Российской Федерации возложена обязанность на Гарантирующего поставщика к заключению договора электроснабжения, в случае обращения потребителя к Гарантирующему поставщику.

Представитель Гарантирующего поставщика В. пояснила следующее: Договор электроснабжения является публичным договором, и рассматриваемый проект Договора направлялся только собственникам тех домов, в которых осуществляется непосредственное управление общим имуществом собственников жилья и жилых (частных) домов. В настоящее время, по инициативе Администрации г.Томска более 90% многоквартирных жилых домов в г.Томске переведены на непосредственное управление общим имуществом собственников жилья. Данная категория потребителей приобретают электрическую энергию непосредственно у Гарантирующего поставщика. В жилых домах, где управление

общим имуществом осуществляется организацией (ТСЖ, ЖСК, управляющей компанией и т.д.), Гарантирующий поставщик заключает договор энергоснабжения с обслуживающей организацией. В адрес Гарантирующего поставщика поступило более тысячи протоколов разногласий к Договору энергоснабжения от потребителей, но Гарантирующий поставщик в протоколе согласования разногласий настаивает на своей редакции и не принимает редакцию положений Договора, предложенные потребителями. Однако согласна, что в сопроводительном письме Договору энергоснабжения слова «Вы обязаны заключить договор» необходимо заменить на «предлагаем Вам заключить договор». Считает, что некоторые замечания уже устранены, но в целом проект Договора не противоречит требованиям законодательства Российской Федерации.

Представитель Гарантирующего поставщика - К дал аналогичные пояснения.

Директор Некоммерческого партнерства «Региональный центр управления энергосбережением» Я. пояснил, что в нарушение законодательства, ООО «Энергокомфорт» возлагает обязанность на потребителя (гражданина) обслуживать электрическое хозяйство общего имущества собственников жилого многоквартирного дома. Но без соответствующего допуска гражданин не имеет права осуществлять техническое обслуживание электрооборудования. Это опасно для жизни и здоровья самого гражданина, а также для эксплуатации и состояния электрооборудования. В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, в соответствии со ст.543 ГК РФ.

Заслушав лиц участвующих при рассмотрении дела, изучив материалы дела Комиссия находит установленным следующее:

Пункт 2.1 Договора (качество электрической энергии и границы эксплуатационной ответственности) противоречит следующим законам и нормативным актам и/или изложен в неполной редакции: так в статье 542 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что качество энергии должно соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором энергоснабжения. А также в п.65 Правил Функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 31 августа 2006г. №530) указано качество электрической энергии, поставляемой по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии), должно соответствовать требованиям технических регламентов и иным обязательным требованиям. В соответствии с п.55 выше указанных Правил, границами зоны деятельности гарантирующего поставщика,

определяемого в соответствии с подпунктами "б", "в" и "г" пункта 36 настоящих Правил и не являющихся участником оптового рынка, являются границы балансовой принадлежности электрических сетей соответствующей энергоснабжающей организации (сетевой организации, хозяйствующего субъекта), к сетям которой присоединены потребители, подлежащие обслуживанию указанным гарантирующим поставщиком. В п.2 настоящих Правил указана «точка поставки на розничном рынке» - это место в электрической сети, находящееся на границе балансовой принадлежности энергопринимающих устройств покупателя электрической энергии и являющееся местом исполнения обязательства по поставке электрической энергии и/или оказанию услуг.

Пункты 2.2.3, 2.2.5 и 2.2.11 Договора (обязанность по сохранности пломб, приборов учета и снятие показаний с приборов учета) противоречат следующим законам и нормативным актам: так в статье 543 ч.2 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Согласно п.7 «Правил предоставления коммунальных услуг гражданам» (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006г. №307), при отсутствии у собственников помещений в многоквартирном доме (в случае непосредственного управления таким домом) договора, заключенного с исполнителем, указанные собственники заключают договор о приобретении электрической энергии, с соответствующей ресурсоснабжающей организацией. В этом случае ресурсоснабжающая организация несет ответственность за режим и качество подачи электрической энергии. При этом обслуживание внутридомовых инженерных сетей осуществляется лицами, привлекаемыми по договору собственниками помещений в многоквартирном доме или указанными собственниками самостоятельно, если договором с ресурсоснабжающей организацией не предусмотрено иное. При этом потребитель (гражданин) обязан обеспечить сохранность пломб на коллективных (общедомовых) или индивидуальных приборах учета, в случае если такие приборы учета установлены в жилом помещении (п. 52 «Правил предоставления коммунальных услуг гражданам»). В п.139 Правил Функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики указано, что в случае установки прибора учета в жилом помещении его сохранность, целостность и обслуживание обеспечивает собственник (наниматель) жилого помещения, если иное не установлено соответствующим договором. А также пунктом 159 Правил Функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики установлено, что сетевая организация обеспечивает сбор данных коммерческого учета электрической энергии на

границах балансовой принадлежности своих сетей и энергопринимающих устройств потребителей.

Пункт 2.2.4 Договора (отсутствие указания на периодичность допуска представителей гарантирующего поставщика и/или иных лиц) не соответствует п.71 Правил Функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, в договоре энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) определяется условие об обязательности обеспечения периодического (не чаще 1 раза в месяц) доступа уполномоченных представителей гарантирующего поставщика и/или иных лиц, для цели проверки условий их эксплуатации и сохранности, снятия контрольных показаний (подпункт "д" п.71). А также, Приложению №5 (примерный договор энергоснабжения граждан-потребителей) к указанным выше Правилам, где п.14 определен период обеспечения доступа указанных уполномоченных представителей – один раз в шесть месяцев.

Пункт 5.3 Договора допускает свободный выбор лица и/или лиц, в отношении которых возникает право требования полного возмещения, а также размер возмещение убытков, так как у Гарантирующего поставщика появляется право требования полного возмещения стоимости прибора с любого потребителя и/иликратно числу потребителей (жильцов дома), заключивших такой договор.

Пункт 6.1 Договора (права и обязанности потребителя по Договору переходят в полном объеме к организации, имеющей статус гарантирующего поставщика) противоречит п.73 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, где указано, что договором энергоснабжения (договором купли-продажи электрической энергии) с гражданами-потребителями определяется порядок возврата или перечисления по заявлению потребителя (в письменной форме) в адрес гарантирующего поставщика организацией, утратившей статус гарантирующего поставщика, суммы платежей, излишне уплаченных потребителем по договору, обязательства по которому прекращаются.

В связи с тем, что ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% (на основании приказа №232 от 19.12.2006г. УФАС по Томской области), следовательно данное общество занимает доминирующее положение на рынке услуг по покупке-продаже электрической энергии в географических границах г.Томска и Томского района.

Из материалов дела следует, что Гарантирующий поставщик ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» навязывает потребителю (гражданину) условия договора, невыгодные для него и прямо не предусмотренные федеральными законами и/или нормативными правовыми актами. При этом, возлагая на потребителя (гражданина) обязанности не предусмотренные законом или иными правовыми актами, такие как обеспечение

соблюдения межповерочного интервала и сохранность пломб на коллективных (общедомовых) приборах учета; снятие показаний коллективных (общедомовых) приборах учета и приборов учета мест общего пользования, для заполнения платежного документа; обеспечивать сохранность и надлежащее техническое состояние коллективных (общедомовых) приборах учета, установленных не в жилом помещении гражданина), указывая неопределенные границы эксплуатационной ответственности, ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» совершает действия, которые нарушают требования п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которой запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании изложенного и руководствуясь ч. 4 ст. 44 Федерального закона 135-ФЗ от 26.07.2007 «О защите конкуренции»,

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав мнения сторон, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» нарушившим п.3 ч.1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», нарушившим запрет, на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением в том числе, навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

2. Выдать ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в срок до «01» мая 2008г.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Управления ФАС по Томской области для возбуждения дела об административном правонарушении,

предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Энергокомфорт» Единая Томская сбытовая компания».

Решение изготовлено в полном объеме 07 февраля 2008г.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены Комиссии

Т.Н.Бердникова

А.М.Павлюк