

22 декабря 2009 года
город Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – **Комиссия**) в составе:

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства
Евсенков С.В. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Коробейников Н.А. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

рассмотрев дело № 582 от 07.07.2009 года о нарушении Открытым акционерным обществом «Энергосбыт Ростовэнерго» (далее – ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго»; 344091, г. Ростов-на-Дону, ул. 2-я Краснодарская 147а) и Обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Ваш Дом» (далее – ООО «УК «Ваш Дом»; 344068, г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова 37 «д») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступило обращение собственников помещений в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова 35-е о нарушении ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» антимонопольного законодательства, которое, по мнению заявителя, выразилось в направлении ООО «УК «Ваш Дом» писем об ограничении подачи электрической энергии и введении такого ограничения в связи с задолженностью по оплате электрической энергии за два периода платежа, а также о нарушении антимонопольного законодательства ООО «УК Ваш Дом».

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

ООО «УК «Ваш Дом» приступило к управлению многоквартирным жилым домом по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова дом 35 «е» с 01.02.2009 г.

Между ООО «УК «Ваш Дом» и ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» заключен договор энергоснабжения для исполнителей коммунальных услуг и иных потребителей, приравненных к населению № 410 от 14.04.2009 г., предметом которого является продажа электрической энергии, а также самостоятельное или через привлечение третьих лиц обеспечение передачи электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей. Объектами электроснабжения являются жилые дома, расположенные по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова 35 «е» и 37 «д».

По состоянию на 01.05.2009 года задолженность ООО «УК «Ваш Дом» перед ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» за потребленную электроэнергию за февраль и март 2009 года составила 522809 рублей 48 коп.

В этой связи ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго», руководствуясь ст. 546 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и разделом XIII Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 Г. № 530 (далее – Правила № 530), письмом № 115-410/123 от 04.05.2009 г. уведомило ООО «УК «Ваш Дом» об ограничении 12.05.2009 года электроснабжения мест общего пользования и лифтов жилых домов, находящихся в управлении ООО «УК «Ваш Дом», путем прекращения подачи электроэнергии.

12 мая 2009 года было произведено ограничение подачи электроэнергии мест общего пользования жилого дома по адресу ул. Евдокимова 35 «е», о чем составлен акт от 12.05.2009 года № 609.

20 мая 2009 года письмом № 115-410/140 ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» уведомило ООО «УК «Ваш Дом» о введении полного ограничения режима электропотребления с 27 мая 2009 года за задолженность в размере 420809 рублей 48 коп. за период февраль-апрель 2009 года.

Согласно письма от 21.05.2009 г. № 115-410/143 ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» под гарантию оплаты полное прекращение подачи электроэнергии перенесено на 29.05.2009 года.

К 26.05.2009 года ООО «УК «Ваш Дом» погасило задолженность за февраль 2009 года. Задолженность за март и апрель 2009 года составила 378381 рубль 08 коп.

В связи с самовольным срывом ООО «УК «Ваш Дом» пломб ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» на отключенном оборудовании (места общего пользования), 29.05.2009 года было произведено повторное отключение мест общего пользования жилого дома, о чем составлен акт от 29.05.2009 года.

24.06.2009 года ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» при проверке отключенного состояния мест общего пользования установило, что пломбы сорваны и объекты включены. ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» вновь были отключены места общего пользования данного жилого дома, о чем составлен акт № 772 от 24.06.2009 года.

Полного прекращения подачи электрической энергии в отношении ООО «УК «Ваш Дом» не вводилось.

Комиссия считает описанные выше действия ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» нарушающими антимонопольное законодательство, исходя при этом из следующего.

ООО «УК «Ваш Дом» приобретает электрическую энергию по договору энергоснабжения № 410 от 14.04.2009 г. для целей оказания коммунальных услуг собственникам жилых помещений в многоквартирных домах.

В соответствии с п. 3 правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307 (далее – Правила № 307), под коммунальными услугами понимается деятельность исполнителя коммунальных услуг по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, водоотведению, электроснабжению, газоснабжению и отоплению, обеспечивающая комфортные условия проживания граждан в жилых помещениях.

В пункте 3 указанных Правил, принятых во исполнение норм Жилищного кодекса Российской Федерации, исполнителем признается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и отвечающие за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги.

Это могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы. Продажу коммунальных ресурсов исполнителю осуществляет ресурсоснабжающая организация (любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель). Граждане же, использующие коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, Правилами № 307 именуется потребителями.

Применительно к договору для ООО «УК «Ваш Дом» (исполнителя коммунальных услуг) ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» является ресурсоснабжающей организацией, поскольку осуществляет продажу коммунальных ресурсов.

Согласно пункту 8 Правил № 307, условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Кроме того, действующим законодательством не предусмотрено разделение коммунальной услуги «электроснабжение» на электроснабжение мест общего пользования и электроснабжение жилого помещения, что следует из Письма Минрегионразвития от 18.06.2007 № 11356-ЮТ/07, которым установлено, что количество электрической энергии, подаваемой на работу приборов освещения мест общего пользования и для работы электрического оборудования, входящего в состав общего имущества дома должно оплачиваться в составе платы за коммунальную услугу «электроснабжение». В силу пункта 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, Министерство регионального развития Российской Федерации уполномочено давать разъяснения о применении Правил предоставления коммунальных услуг гражданам.

Согласно пунктам 89, 91 Правил № 307, исполнитель коммунальных услуг приобретает электрическую энергию у гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) для целей оказания собственникам и нанимателям жилых помещений в многоквартирном доме и собственникам жилых домов коммунальной услуги электроснабжения, использования на общедомовые нужды (освещение и иное обслуживание с использованием электрической энергии

межквартирных лестничных площадок, лестниц, лифтов и иного общего имущества в многоквартирном доме), а также для компенсации потерь электроэнергии во внутридомовых электрических сетях.

Таким образом, правоотношения ООО «УК «Ваш Дом» и ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» по снабжению электроэнергией мест общего пользования жилого дома подпадают под действие Правил № 307, и не должны регулироваться положениями Правил № 530.

По состоянию на 12.05.2009 года (дату введения ограничения электропотребления) ООО «УК «Ваш Дом» имело задолженность перед ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» за потребленную электроэнергию за февраль, март и апрель 2009 года – то есть задолженность не превышала **6 ежемесячных размеров платы**.

ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» 12.05.2009 года неправомерно ограничило электроснабжение жилого дома по адресу г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова, 35 «е». Данный вывод обусловлен следующим:

1. Согласно пункту 2 статьи 546 ГК РФ, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии. Согласно статье 548 ГК РФ, правила, предусмотренные статьями 539 - 547 Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

В соответствии с пунктом 78 Правил № 530 (в редакции, действовавшей в момент введения ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» ограничения), гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII Правил, приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) с покупателем в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода. Приостановление подачи электрической энергии в рамках оказания коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации.

Однако положения, установленные Правилами № 530, не могут применяться в рассматриваемой ситуации, в том числе, по причине ограничений, установленных пунктом 1 статьи 548 ГК Российской Федерации и пунктом 8 Правил № 307.

Согласно подпункту «а» пункта 80 Правил № 307, исполнитель вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 1 месяц после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае неполной оплаты потребителем коммунальных услуг.

Под неполной оплатой коммунальных услуг понимается наличие у потребителя задолженности по оплате одной или нескольких коммунальных услуг, превышающей **6 ежемесячных размеров платы**, определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов, действующих на день ограничения предоставления коммунальных услуг, при условии отсутствия соглашения о погашении задолженности, заключенного потребителем с исполнителем, и (или) при невыполнении условий такого соглашения.

Таким образом, исполнитель не имеет правовой возможности ограничить и тем более приостановить электроснабжение потребителей, имеющих задолженность по оплате данного коммунального ресурса меньшую, чем 6 ежемесячных размеров соответствующим образом определенной платы.

2. ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» приказом Ростовского УФАС России от 08.11.2006 года №32-р с долей более 65 % включено в Реестр хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35% по виду деятельности – розничная реализация электрической энергии в границах расположения распределительных сетей электрической энергии ОАО «Ростовэнерго», к которым присоединены потребители.

В этой связи и на основании части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», положение ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» на рынке розничной реализации электрической энергии в границах расположения распределительных сетей электрической энергии ОАО «Ростовэнерго», к которым присоединены потребители, является доминирующим.

Постановлением Региональной службы по тарифам Ростовской области от 13.10.2006 года №10/1 ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» присвоен статус гарантирующего поставщика на территории Ростовской области.

В этой связи ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго», ограничив 12.05.2009 года электроснабжение жилого дома по адресу г. Ростов-на-Дону, ул. Евдокимова, 35 «е», злоупотребило своим доминирующим положением, и нарушило запрет, установленный ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «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.

В соответствии с частью 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Однако, при рассмотрении настоящего дела Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» предписания, поскольку, согласно представленной ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» справке, по состоянию на 30.11.2009 года ООО «УК «Ваш Дом» имеет задолженность по оплате потребленной электрической энергии за период апрель-ноябрь 2009 года, что превышает 6 ежемесячных размеров платы.

Для оценки действий ООО «УК «Ваш Дом» на предмет соответствия антимонопольному законодательству необходимо установить, занимает ли управляющая организация для собственников помещений в многоквартирном жилом доме доминирующее положение на рынке по предоставлению коммунальных услуг.

Для полного, всестороннего и объективного выяснения указанных обстоятельств, на основании статьи 47.1 ФЗ «О защите конкуренции», дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «УК «Ваш Дом» целесообразно выделить из настоящего дела в отдельное производство.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 47.1, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Энергосбыт Ростовэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выделить из настоящего дела в отдельное производство дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «УК «Ваш Дом».

Председатель Комиссии Е.Г. Молчанов

Члены Комиссии: О.С. Бубельцова, С.В. Евсенков, Н.А. Коробейников

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.