Предупреждение № 04/09-13
о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения
антимонопольного законодательства

28 января 2013 года
г. Омск

Омским УФАС России рассмотрены материалы заявления ОАО «Омскэнергосбыт» (исх. от 25.10.2012 № 28/5209, исх. от 08.11.2012 № 28-15/1854, исх. от 24.01.2013 № 28-15/118) о нарушении ОАО «МРСК Сибири» в лице филиала «Омскэнерго» антимонопольного законодательства.

Между ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Омскэнергосбыт» заключен договор от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 (в ОАО «Омскэнергосбыт» договор зарегистрирован 24.12.2009 за № 01220.1105.09).

Нарушение, по мнению заявителя, выразилось в ущемлении интересов ОАО «Омскэнергосбыт» путем навязывания со стороны ОАО «МРСК Сибири» невыгодных условий договора в результате отказа от внесения Дополнительным соглашением, неоднократно направленным ОАО «Омскэнергосбыт» как в адрес филиала ОАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» (письмо исх. от 30.01.2012 № 28-15/147, письмо исх. от 21.11.2012 № 28-15/1940-1), так и в адрес ОАО «МРСК Сибири» (исх. от 17.04.2012 № 28/1835), изменений в договор от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 в части размера неустойки.

Заявление ОАО «Омскэнергосбыт» содержит ходатайство о возбуждении дела и вынесении предписания об изменении условий договора от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 по основаниям [подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 23](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

Большая часть услуг по передаче электрической энергии, оказываемых ОАО «МРСК Сибири» в лице «Омскэнерго» в соответствии с заключенным договором от 24.11.2009 № 18.55.2593.09, осуществляется в отношении граждан - потребителей электрической энергии для бытовых целей в качестве коммунальной услуги.

На отношения между ресурсоснабжающей организацией, осуществляющей продажу коммунальных ресурсов, и исполнителем коммунальных услуг, распространяется требование [пункта 8](#) Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила 307), в силу которого условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого исполнителями коммунальных услуг с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить [Правилам](#) 307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

По смыслу [пункта 3](#) Правил 307 и пункта 2 [Правил](#) предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 6 мая 2011 № 354 (далее Правила 354), вступивших в силу с 1

сентября 2012 года, потребителем коммунальных услуг признается лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги, в том числе гражданин, использующий их для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

В силу [подпункта «з» пункта 52](#) и пункта 78 Правил 307, подпункта «и» пункта 34 и пункта 63 Правил 354 потребитель обязан своевременно и в полном объеме вносить плату за коммунальные услуги. В случае невнесения в установленный срок платы за коммунальные услуги потребитель уплачивает исполнителю пени в размере, установленном [ЖК РФ](#), что не освобождает потребителя от внесения платы за коммунальные услуги.

[Частью 14 статьи 155](#) ЖК РФ установлена обязанность лиц, несвоевременно и (или) не полностью внесших плату за жилое помещение и коммунальные услуги (должников), уплатить кредитору пени в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на момент оплаты, от не выплаченных в срок сумм за каждый день просрочки, начиная со следующего дня после наступления установленного срока оплаты по день фактической выплаты включительно. При этом увеличение установленного в этой части размера пеней не допускается.

Указанные пени по своей правовой природе являются законной неустойкой, увеличение размера которой по соглашению сторон допускается согласно [пункту 2 статьи 332](#) ГК РФ только в случае, когда закон этого не запрещает.

В силу приведенных норм жилищного и гражданского законодательства к исполнителю коммунальных услуг не может быть применена ответственность за несвоевременную и (или) неполную оплату приобретаемых у ресурсоснабжающей организации коммунальных ресурсов в виде пеней в большем размере, чем одна трехсотая ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на момент оплаты.

Согласно позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в [Постановлении](#) от 24.07.2012 № 3993/12, применимость к отношениям сторон положений Жилищного [кодекса](#) Российской Федерации о размере ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, основанная на [Правилах](#) 307 и Правилах 354 как подзаконных нормативных правовых актах, не влияет на характер установленного [частью 14 статьи 155](#) ЖК РФ ограничения размера пеней как предусмотренного федеральным законом запрета на увеличение по соглашению размера законной неустойки.

Действовавшие на дату заключения Дополнительного соглашения к договору от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 [Правила](#) недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, Основные [положения](#) функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 и Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 не содержат указаний на ограничение размера неустойки и порядка расчета неустойки (пени) за просрочку исполнения

потребителями обязательств по оплате электрической энергии и услуг, связанных с ее приобретением и передачей в отношении иных потребителей. Вместе с тем договоры энергоснабжения, заключенные ОАО «Омскэнергосбыт» с потребителями, содержали условие о начислении неустойки также в размере одной трехсотой ставки рефинансирования от не выплаченных в срок сумм за каждый день просрочки.

Договор от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 оказания услуг по передаче электрической энергии содержит условие по пункту 8.13.: « за несвоевременное исполнение обязательств по оплате, в том числе возникшее в результате заявления одной из Сторон об оспаривании объемов, указанных в выставленном счете (в том числе от подписания актов указанных услуг или подписания их с разногласиями), которое впоследствии признано необоснованным (Сторонами или в судебном порядке), за исключением случаев, когда Сторона, оспаривающая объемы, указанные в выставленном счете, не получила в соответствии с положениями настоящего договора от второй Стороны необходимые для обоснованного оспаривания материалы и документы, Сторона, несвоевременно исполнившая обязательство по оплате или отклонившаяся от подтверждения объемов поставленной электрической энергии, оказанных услуг, потерь электрической энергии, в следующем расчетном периоде обязана уплатить другой Стороне штрафную неустойку в размере 2-х ставок рефинансирования ЦБ РФ от несвоевременно оплаченной суммы».

Применение неустойки в размере, установленном договором, может достигать при действующей ставке рефинансирования 8% годовых за один день просрочки - 16% от суммы просроченного платежа.

Навязывание ОАО «МРСК Сибири» неустойки в размере 2-х ставок рефинансирования ЦБ РФ от несвоевременно оплаченной суммы, не соответствующей требованиям [части 14 статьи 155](#) ЖК РФ в отношении потребителей электрической энергии в качестве коммунальной услуги, а также не соответствующей размеру неустойки, установленному действующими договорами энергоснабжения, ущемляет интересы ОАО «Омскэнергосбыт» и содержит признаки нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального [закона](#) «О защите конкуренции» на товарном рынке оказания услуг по передаче электрической энергии.

ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» в лице филиала ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» - «Омскэнерго», как электросетевая организация, на основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказа Омского УФАС России от 28.05.2008 № 50 о внесении ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» в лице филиала ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» - «Омскэнерго» в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, признано занимающим доминирующее положение на рынке оказания

услуг по передаче электрической с долей более 50 процентов в границах территории Омской области, охваченной присоединенными электрическими сетями ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» - филиала ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» - «Омскэнерго». На действия ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» в лице филиала ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» - «Омскэнерго» распространяются ограничения, установленные частью 1 статьи 10 Федерального [закона](#) от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 3 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, 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).

Принимая во внимание приведенные нормы права, Омское УФАС России усматривает в действиях ОАО «МРСК Сибири» в лице филиала «Омскэнерго» по навязыванию со стороны ОАО «МРСК Сибири» невыгодных условий договора путем отказа от внесения Дополнительным соглашением изменений в договор от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 в части размера неустойки, признаки нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального [закона](#) «О защите конкуренции» на товарном рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах территории Омской области, охваченной присоединенными электрическими сетями ОАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго», и на основании [статьи 39.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Предупреждает ОАО «МРСК Сибири» о необходимости совершения действий, направленных на прекращение нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Омскэнергосбыт», путем рассмотрения проекта Дополнительного соглашения к договору от 24.11.2009 № 18.55.2593.09 в редакции от 21.11.2012г (исх. от 21.11.2012 № 28-15/1940-1), предложенного ОАО «Омскэнергосбыт», в соответствии с требованиями глав 28 и 29 Гражданского кодекса Российской Федерации, требований части 14 статьи 155 Жилищного Гражданского кодекса Российской Федерации и условий действующих договоров энергоснабжения в части принятого размера неустойки в десятидневный срок со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения, либо об отказе в его выполнении сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления
Суменков

С.В.