

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-5К

15 апреля 2005 г. г. Воронеж

Комиссия Управления ФАС по Воронежской области (далее - Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в со-ставе: Шамрай В.В. - председатель Комиссии, Багаев М.В., Михин С.В. - члены Комиссии, в присутствии представителей Открытого акционерного общества "Воронежские коммунальные системы" - Стриженко В.Н. (генеральный дирек-тор), Щипановской Н.А. (копия доверенности от 07.10.2004 г. № 78), Зайцевой Я.Н. (копия доверенности от 14.01.2005 г. № 85), Сапрыкина В.И. (копия дове-ренности от 20.01.2004 г. № 86), представителей ООО "Воронежавтогазсервис" - Лопатина Владимира Петровича (копия доверенности от 10.03.2005 г. № 266), Лынова Николая Михайловича (копия доверенности от 10.03.2005 г. № 265), а также представителя Региональной энергетической комиссии администрации Воронежской области Семенова А.А. (по доверенности), рассмотрев дело № 1-5К, возбужденное 25.02.2005 г., о нарушении Открытым акционерным общест-вом "Воронежские коммунальные системы" (место нахождения: 394007, г. Во-ронезж, ул. Спортивная набережная, 4) пункта 1 статьи 5 Закона РСФСР "О кон-куренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рын-ках" (далее - Закон о конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А :

24.12.2004 г. в Управление поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью "Воронежавтогазсервис" (далее ООО "Воронежавтогазсервис") о действиях Открытого акционерного общества "Воронежские комму-нальные системы" (далее ОАО "ВКС") по установлению в договоре энерго-снабжения повышенной ответственности абонента в размере десятикратного та-рифа за превышение договорных объемов потребляемой электроэнергии и про-верке обоснованности установления указанного тарифа.

ОАО "ВКС" занимает доминирующее положение на рынке электроснаб-жения в пределах географических границ г. Воронежа.

Приказом Воронежского территориального управления министерства РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (далее Воро-нежское территориальное управление МАП России) от 13.04.2004 г. № 01-17/1-р ОАО "ВКС" включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работ, услуг) долю более 35%, по виду услуг электро-снабжение, зона обслуживания г. Воронеж.

Доминирующее положение ОАО "ВКС" на рынке электроснабжения с долей более 65% по розничной продаже электрической энергии в г. Воронеже установлено заключением Воронежского территориального управления МАП России от 09.04.2004 г.

В соответствии с п. 4 Постановления Правительства РФ от 07.04.2004 г. № 189 "Вопросы Федеральной антимонопольной службы" Воронежское терри-ториальное управление МАП России передано Федеральной антимонопольной службе РФ. Как следует из представленных заявителем материалов, 01.12.2003 г. меж-ду ООО "Воронежавтогазсервис" (394042, г. Воронеж, ул. Ленинградская, 2 а) и ОАО "ВКС",

был заключен договор энергоснабжения № 909, пункт 5.3 которого предусматривает, что "...если фактическое потребление мощности или электроэнергии за расчетный период произведено без договора или выше предусмотренного договором, то энергоснабжающая организация взыскивает экономическую санкцию за сверхдоговорную величину: если санкция предъявлена энергоснабжающей организацией, то сверхдоговорная величина электроэнергии оплачивается абонентом по десятикратному тарифу. За превышение договорной мощности одноставочный потребитель уплачивает энергоснабжающей организации десятикратную стоимость электрической мощности по тарифу основной платы двухставочного тарифа..."

Пункт 3.13 указанного договора также предусматривает, что при выявлении у абонента работниками энергоснабжающей организацией нарушений, влияющих на определение фактического расхода электроэнергии, помимо произведенного перерасчета по действующему тарифу (с учетом основной и дополнительной платы для предприятий двухставочного тарифа), абонент оплачивает штрафные санкции на величину сделанного перерасчета по четырехкратному тарифу. В соответствии с пунктом 5.1 договора "...при нарушении абонентом режима работы в часы максимума энергосистемы, абонент уплачивает десятикратную стоимость потребленной электрической энергии в эти часы по тарифу отопления для предприятий и организаций".

Согласно пункту 5.2 договора энергоснабжения № 909 "...при обнаруженных самовольно включенных электронагревательных приборах абонент уплачивает десятикратную стоимость электрической энергии и мощности (по основной плате двухставочного тарифа...)".

ОАО "ВКС" считает, что поскольку договор энергоснабжения заключен без протокола разногласий, то есть добровольно, то при превышении абонентом договорного объема потребления электроэнергии, а также в случае выявления нарушения абонентом учета потребляемой электроэнергии, обнаружении самовольно включенных электронагревательных приборов и при нарушении абонентом режима работы энергосистемы, наступает ответственность, предусмотренная пунктами 5.3, 3.13, 5.1, 5.2 договора в виде неустойки.

Исходя из объяснений, данным ОАО "ВКС", включение в договор энергоснабжения условий, предусматривающих повышенную ответственность абонента в размере кратного тарифа произведено на основании Постановления Совета Министров СССР от 30.07.1988 г. № 929 "Об упорядочении системы экономических (имущественных) санкций, применяемых к предприятиям, объединениям и организациям" (в ред. Постановления Правительства РФ от 14.08.1993 г.), которое предусматривает ответственность за сверхнормативное потребление электроэнергии в размере десятикратной стоимости этой энергии.

Вместе с тем, пунктом 2 ст. 541 Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ) предусмотрено право абонента изменять количество принимаемой им энергии, определенное договором, при условии возмещения им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договоре количестве.

Поскольку в договоре энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909 нет ограничения права абонента изменять количество принимаемой им электроэнергии, то данное положение ГК РФ действует в полном объеме. Исходя из смысла этой нормы закона, абонент в определенных случаях должен оплачивать энерго-снабжающей организации именно расходы. Каких-либо штрафных санкций в виде пени или неустойки за изменение абонентом количества принимаемой им энергии ГК РФ не предусмотрено.

В силу п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам). В соответствии с п. 1 ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон, кроме предусмотренных законом случаев, когда цена устанавливается или регулируется уполномоченными на то государственными органами. Как установлено Федеральным законом "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" от 14.04.1995 г. № 41 (в ред. ФЗ от 26.03.2003 г. № 38) и Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации", тарифы на электрическую энергию, поставляемую энерго-снабжающими организациями, регулируются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Одной из целей государственного регулирования тарифов является защита экономических интересов потребителей от монопольного повышения цен. В силу п. 62 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109, на розничном рынке для определения размера оплаты электрической энергии, потребленной сверх количества, установленного договором, применяются тарифы на электрическую энергию (мощность), поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, утверждаемые органами исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования. При этом применяются повышающие (понижающие) коэффициенты, рассчитанные в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной службой по тарифам. Из указанного пункта Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 следует, что размер оплаты электрической энергии, потребленной сверх количества, определенного договором, состоит из утвержденного соответствующим государственным органом тарифа на эту энергию, а не из его десятикратной величины, самостоятельно и без учета реальных убытков установленной ОАО "ВКС" в договоре энергоснабжения.

Вместе с тем, пунктами 5.3, 3.13, 5.1, 5.2 договора энергоснабжения стороны предусмотрели взимание с абонента платы за электроэнергию и электрическую мощность в размере четырех и десятикратного тарифа, что повлекло изменение величины цены товара, в силу закона недопустимое по соглашению сторон.

О том, что данными условиями договора установлена плата за электроэнергию, свидетельствуют платежные требования № 8-2338-1837-995 от 18.11.2004 г. и № 8-2338-1837-1117, предъявленные ОАО "ВКС" в банк на списание денежной суммы с ООО "Воронежавтогазсервис" в размере десятикратного тарифа за отпускаемую электроэнергию сверх договорной величины, содержащей сумму налога на добавленную стоимость, который в соответствии с положениями Налогового кодекса РФ (далее НК РФ) не подлежал бы начислению при уплате санкций. Исходя из положений ст. 146 НК РФ, доходы налогоплательщика, полученные в результате взыскания штрафных санкций, не являются объектом обложения налога на добавленную стоимость.

В этой связи несостоятельна ссылка ОАО "ВКС" на ст. 162 НК РФ, так как согласно этой статье штрафные санкции не являются объектом указанного налога и не включаются в налоговую базу.

Таким образом, суммы предъявленные и взысканные ОАО "ВКС" по платежным требованиям за отпускаемую электроэнергию сверх договорной величины, не могут являться неустойкой, а являются платой за электрическую энергию по повышенным тарифам, самостоятельно и незаконно установленные энергоснабжающей организацией.

При таких обстоятельствах установление в пункте 5.3 договора энерго-снабжения повышенной платы за сверхнормативное количество потребленной электроэнергии, независимо от размера расходов, фактически понесенных энергоснабжающей организацией при подаче электроэнергии в большем количестве (п. 2 ст. 541 ГК РФ), не соответствует вышеуказанным нормам действующего законодательства.

По информации, представленной Региональной энергетической комиссией администрации Воронежской области, являющейся органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов, при потреблении абонентами на розничном рынке электрической энергии сверх количества, установленного договором, расчеты производятся в соответствии с показаниями приборов учета по тарифам на электрическую энергию, установленным Решением Правления РЭК Воронежской области.

Тем самым, включение ОАО "ВКС" пунктов 5.3, 3.13, 5.1, 5.2 в договор, предусматривающих ответственность абонента в виде штрафов в размере четырех и десятикратного тарифа, самостоятельно установленных данным хозяйствующим субъектом, нарушает установленный вышеуказанными нормативными актами порядок ценообразования.

Согласно ст. 400 ГК РФ по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность).

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору энергоснабжения наступает в порядке ст. 547 ГК РФ, которая предусматривает, что сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб.

Ответственность представляет собой систему мер имущественного характера, принудительно применяемых к нарушителям гражданских прав и обязанностей с целью восстановления положения, существовавшего до правонарушения.

Система мер гражданской ответственности состоит из двух видов: возмещение убытков и санкции.

Параграфом 6 главы 30 ГК РФ ответственность сторон по договору энергоснабжения предусмотрена в виде реального ущерба, который в порядке п. 2 ст. 15 ГК РФ является убытком. Поэтому ответственность, установленная пунктами 5.3, 3.13, 5.1, 5.2 договора энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909 также является мерой по возмещению убытков, однако убытки предусмотрены законом (п. 1 ст. 547 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, установленная ОАО "ВКС" в договоре четырех и десятикратная оплата стоимости электроэнергии, противоречит положениям статей 541 и 547 ГК РФ и не подлежит применению.

Доводы ОАО "ВКС" в пользу действительности Постановления Совета Министров СССР от 30.07.1988 г. № 929 "Об упорядочении системы экономических (имущественных) санкций, применяемых к предприятиям, объединениям и организациям" (далее Постановление Совмина СССР) не могут быть приняты Комиссией Управления в силу следующего.

Согласно п. 3 ст. 539 ГК РФ к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным ГК РФ, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении. В соответствии с п. 6 ст. 3 ГК РФ иными правовыми актами являются Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Гражданским кодексом РФ в перечень иных правовых актов не включены Постановления Совета Министров СССР.

В соответствии с абзацем 2 статьи 4 Федерального закона РФ "О введении в

действие части первой ГК РФ" от 30.11.1994 г. № 52-ФЗ нормативные акты Правительства СССР, изданные до введения в действие части первой Кодекса, по вопросам, которые согласно ГК РФ могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов. Статьей 4 Федерального закона РФ "О введении в действие части второй ГК РФ" от 26.01.1996 г. № 15-ФЗ установлено, что изданные до введения в действие части второй Кодекса и применяемые на территории РФ постановления Правительства СССР по вопросам, которые согласно части второй Кодекса могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов.

Однако, в связи с тем, что ГК РФ (ст.ст. 541, 547) вопросы ответственности сторон договора энергоснабжения, связанные с подачей и потреблением электроэнергии, уже регулируются в полном объеме, то в настоящее время отсутствуют какие-либо отдельные федеральные законы, которые помимо ГК РФ подлежали бы применению при определении указанной ответственности. В порядке ст. 1 Федерального закона от 26.01.1996 г. № 15-ФЗ, ГК РФ (часть вторая), регулирующий указанные вопросы, вступил в действие с 01.03.1996 г., поэтому Постановление Совмина СССР не может применяться после вступления в силу ГК РФ, как нового федерального закона, разрешающего указанные вопросы. Поскольку норма Постановления Совмина СССР (подпункт "б" пункта 10) в настоящее время не соответствует ГК РФ (в частности, статьям 541 и 547), то принятие отдельного (помимо ФЗ от 26.01.1996 г. № 15-ФЗ) нормативного правового акта, в том числе и Правительством РФ о признании недействующей указанной нормы Постановления Совмина СССР, не требуется.

ГК РФ (части первая и вторая) не содержит указания на то, что ответственность по договору энергоснабжения устанавливается только отдельным федеральным законом, что также исключает применение названного Постановления. Помимо этого, абзацем 1 ст. 4 Федерального закона от 26.01.1996 г. № 15-ФЗ установлено, что впредь до приведения законов и иных правовых актов, действующих на территории РФ, в соответствие с частью второй ГК РФ законы и иные правовые акты РФ, а также акты законодательства Союза ССР, действующие на территории РФ в пределах и в порядке, предусмотренных законодательством РФ, применяются постольку, поскольку они не противоречат части второй ГК РФ. Пункт 10 Постановления Совмина СССР, как следует из его текста, предусматривает повышение ответственности потребителей электрической энергии за рациональное использование энергии в виде уплаты потребителями десятикратной стоимости электроэнергии, потребленной сверх количества, предусмотренного на соответствующий период договором. Определенная договором энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909 оплата абонентом десятикратной стоимости электрической энергии, потребленной сверх количества, предусмотренного на соответствующий период договором, является, исходя из текста пункта постановления и раздела договора, в который включен пункт 5.3, повышенной ответственностью потребителя электрической энергии.

Установление повышенной, в том числе четырех и десятикратной ответственности в договоре энергоснабжения, не соответствует действующему законодательству, исходя из следующего.

В соответствии с п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения. Согласно ст.ст. 400, 547 ГК РФ по договору энергоснабжения за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств установлена ограниченная ответственность в виде возмещения

виновной стороной реального ущерба, то есть расходов, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права. По своей правовой природе четырех и десятикратная стоимость электроэнергии является ответственностью по возмещению убытков. Однако, законодатель не определил, что реальный ущерб в натуральном выражении равен четырех либо десятикратной стоимости электроэнергии. Размер убытков в каждом конкретном случае должен быть доказан стороной, требующей возмещения ущерба. При этом, необходимость таких расходов и их предполагаемый размер должны быть подтверждены энергоснабжающей организацией обоснованным расчетом, а также доказательствами, подтверждающими правомерность и обоснованность данных расчетов.

Вместе с тем, Постановление Совмина СССР (п. 10), а также условия договора энергоснабжения (п. 5.3) устанавливают, что ответственность за превышение договорного объема электроэнергии равна 10-кратной стоимости электроэнергии и тем самым заведомо определяют убытки и расходы энергоснабжающей организации в конкретном размере, без каких-либо доказательств и обоснованных расчетов, что противоречит п. 2 ст. 541 и ст. 547 ГК РФ.

Постановление Совмина СССР в силу прямого указания закона (ст. 3 ГК РФ) не является иным правовым актом, ссылка на который содержится в ст. 422 ГК РФ. Кроме того, в силу ст. 133 Конституции СССР 1977 г., действовавшей на момент принятия данного Постановления, постановления и распоряжения издаются Советом Министров СССР на основе и во исполнение законов СССР, иных решений Верховного Совета СССР, Указов Президента СССР. Однако указанное Постановление Совета Министров СССР не содержит ссылки на законы и иные правовые акты СССР, на основании и во исполнение которых принято данное Постановление.

Таким образом, применение Постановления Совета Министров СССР № 929 в данном случае не соответствует требованиям Конституции СССР 1977 г., статьям 4 Федеральных законов от 30.11.1994 г. № 52-ФЗ и от 26.01.1996 г. № 15-ФЗ, что влечет его недействительность.

Помимо вышеизложенного, необходимо указать, что пунктом 2 ст. 421 ГК РФ для сторон устанавливается свобода в выборе заключаемых договоров. При этом стороны могут заключить договор, как предусмотренный законом или иным правовым актом, так и не предусмотренный ими. Важно лишь, чтобы в соответствии со ст. 8 ГК РФ заключаемый договор не противоречил закону.

Кроме того, дополнительно указанная свобода договора ограничивается законом для хозяйствующих субъектов, которые в соответствии с действующим законодательством признаны занимающими доминирующее положение на рынке определенного товара.

Пунктом 1 ст. 5 Закона о конкуренции хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара запрещено совершать действия (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом ущемление интересов других хозяйствующих субъектов, в том числе такие действия как нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования.

Кроме того, нормой пункта 1 ст. 10 ГК РФ не допускается злоупотребление организацией своим доминирующим положением на рынке.

По сообщению ООО "Воронежавтогазсервис" условия договора энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909, предусматривающие повышенную ответственность абонента существенно ущемляют его интересы, так как в нарушение положения п. 2 ст. 541 ГК РФ указанные условия вынуждают расходовать элек-

троэнергию только в пределах предусмотренных договором, в случае перерасхода электроэнергии - оплачивать штрафные санкции с начислением на них налога на добавленную стоимость, что не предусмотрено действующим законодательством. Также в указанном договоре ОАО "ВКС" установлена ответственность абонента в пунктах 3.13, 5.1, 5.2 в виде обязанности по оплате четырех и десятикратного тарифа электроэнергии, что также противоречит действующему законодательству.

В связи с изложенным, ОАО "ВКС", занимающее доминирующее положение на рынке электроснабжения г. Воронежа, имеет право включения в договоры энергоснабжения только тех условий, которые предусмотрены императивными нормами законодательства, а также обязано исключительно применять порядок ценообразования, который установлен нормативными актами.

Таким образом, ОАО "Воронежские коммунальные системы", злоупотребляя своим доминирующим положением на рынке электроснабжения, в нарушение п. 1 ст. 5 Закона о конкуренции, совершило действия, ущемляющие интересы ООО "Воронежавтогазсервис" в части незаконного установления данному хозяйствующему субъекту в договоре энергоснабжения повышенной платы в размере четырех и десятикратного тарифа электроэнергии, тем самым нарушив установленный нормативными актами порядок ценообразования.

На основании изложенного, руководствуясь пунктами 1, 2 статьи 27 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" и пунктом 2.12 Правил рассмотрения дел о нарушениях антимонопольного законодательства, Комиссия

**Р Е Ш И Л А :**

1. Признать действия ОАО "Воронежские коммунальные системы", занимающего доминирующее положение на рынке электроснабжения, выражающиеся в незаконном установлении в договоре энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909 повышенной ответственности (платы) в виде штрафа в размере четырех и десятикратного тарифа отпущенной (реализованной) электрической энергии, имеющие своим результатом ущемление интересов ООО "Воронежавтогазсервис", нарушением требований пункта 1 статьи 5 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках".
2. Выдать ОАО "Воронежские коммунальные системы" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

**П Р Е Д П И С А Н И Е**

по делу № 1-5К

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

15 апреля 2005 года г. Воронеж

Комиссия Управления ФАС по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Шамрай В.В. - председатель Комиссии, Багаев М.В., Михин С.В. - члены Комиссии на основании своего решения от 15.04.2005 г. о нарушении ОАО "Воронежские коммунальные системы" (место нахождения: 394007, г. Воронеж, ул. Спортивная Набережная, 4)

пункта 1 статьи 5 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках",

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу "Воронежские коммунальные системы", занимающему доминирующее положение на рынке электроснабжения, прекратить нарушение пункта 1 статьи 5 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", выразившееся в ущемлении интересов ООО "Воронежавто-газсервис", путем незаконного установления данному хозяйствующему субъекту в договоре энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909 повышенной ответственности (платы) в виде штрафа в размере четырех и десятикратного тарифа за отпускаемую электроэнергию, тем самым нарушив установленный нормативными актами порядок ценообразования.

В этих целях ОАО "Воронежские коммунальные системы" в срок до 16 мая 2005 г. изменить условия договора энергоснабжения от 01.12.2003 г. № 909, заключенного с ООО "Воронежавтогазсервис" (394042, г. Воронеж, ул. Ленинградская, 2 а), исключив из договора пункты 5.3, 3.13, 5.1, 5.2, предусматривающие повышенную ответственность (плату) абонента в виде штрафа в размере четырех и десятикратного тарифа отпущенной (реализованной) электрической энергии. Об исполнении настоящего предписания письменно сообщить Комиссии Воронежского УФАС России до 19 мая 2005 г., приложив соответствующие доказательства, подтверждающие исполнение настоящего предписания. Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок предписания антимонопольного органа наступает административная ответственность в соответствии со ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

[Документ в формате Word](#)