

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

16 июля 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: Р.А. Ишбулатова – заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Н.Н. Борисова - начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, Ф.Ф. Хакимьяновой – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, А.И. Хамидуллиной – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 16 июля 2009г. по делу № А-94/10-09 о нарушении ООО «Сервис-обслуживание» (450027, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Трамвайная, д.2/4) пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

ООО «Сервис-обслуживание» (450027, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Трамвайная, д. 2/4) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить и не допускать впоследствии нарушения пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Для исполнения Предписания ОАО «Трест «УфаГражданСтрой» совершить следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключаящих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам;

- привести отношения, по оказанию услуг по передаче электрической энергии (беспрепятственному пропуску электрической энергии), в части установленного порядка ценообразования, со всеми юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями присоединенными к электрическим сетям (энергетическим установкам) ООО «Сервис-обслуживание» а также с гарантирующим поставщиком, в части прав и обязанностей определенными в соответствии с требованиями Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», Постановления Правительства РФ от 31 августа 2006г. N530 «Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004г. N861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 15.08.2009г.

РЕШЕНИЕ

Результативная часть решения оглашена 16 июля 2009г.
Решение в полном объеме изготовлено 29 июля 2009г.
г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: Р.А. Ишбулатова – заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Н.Н. Борисова - начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, Ф.Ф. Хакимьяновой – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, А.И. Хамидуллиной – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков рассмотрев дело № А-94/10-09 по признакам нарушения ООО «Сервис-обслуживание» (450027, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Трамвайная, д. 2/4) пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя Уфимского филиала ЗАО «Шрея Корпорэйшнл», юриста Р.М. Хабибуллина, доверенность без № от 11.01.2009г. и представителя ООО «Сервис-обслуживание» директора предприятия К.В. Костяева, приказ №01/10 от 06.05.2005г.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан получено заявление директора Уфимского филиала ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» (далее также – Заявитель), на действия ООО «Сервис-обслуживание» (далее также – Ответчик). Как следует из заявления ООО «Сервис-обслуживание» навязывал Уфимскому филиалу ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» услуги по обслуживанию принадлежащего Заявителю помещения находящегося по адресу: г. Уфа, ул. Трамвайная, 2/4, регулярно производит отключение электрической энергии.

К заявлению приложены, в частности, следующие подтверждающие документы: акты об отключении телефонной связи и электроснабжения от 11.02.2009г. и 16.02.2009г. соответственно, письмо ООО «Энергетическая бытовая компания Башкортостана» (далее – ООО «ЭСКБ») №132/01-166 от 23.01.2009г. направленное в адрес ООО «Сервис-обслуживание» с уведомлением о том, что Уфимским филиалом ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» заключен договор электроснабжения с ОАО «Башкирэнерго» и в связи с данным обстоятельством ООО «Сервис-обслуживание» должен обеспечивать беспрепятственный переток электрической энергии.

Отделом естественных монополий и финансовых рынков, при рассмотрении данного заявления направлены запросы в адрес Уфимского филиала ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» (№5/1746 от 23.03.2009г.) и ООО «Сервис-обслуживание» (№5/1749 от 23.03.2009г.), а также Уфимскому филиалу ООО СЦС «Совинтел» (№5/1748 от 23.03.2009г.) и ООО «ЭСКБ» (№5/1747 от 23.03.2009г.). Уфимский филиал ООО СЦС «Совинтел» и ООО «ЭСКБ» затребованные информация и документы представлены. Уфимским филиалом ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» и ООО «Сервис-обслуживание» затребованные информация и документы не представлены.

Рассмотрев представленные с заявлением Уфимского филиала ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» и представленные на запросы УФАС по РБ документы и информацию в действиях ООО «Сервис-обслуживание» усматривались признаки нарушения законодательства Российской Федерации.

По признакам нарушения антимонопольного законодательства, пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее также – Закон №135) УФАС по РБ возбуждено дело №А-94/10-09 в отношении ООО «Сервис-обслуживание».

Определением УФАС по РБ №5/4613 от 11.06.2009г. (доказательства получения Ответчиком имеются; данное Определение также направлено Заявителю и Ответчику факсом, доказательства такого направления имеются) не представленная ранее Заявителем и Ответчиком информация была повторно запрошена. Информация и соответствующие документы представлены Заявителем и Ответчиком с опозданием, только 30.06.2009г.

Рассмотрев все имеющиеся документы и информацию (включая доводы представителей лиц участвующих в деле), при рассмотрении дела №А-94/10-09 Комиссией УФАС по РБ установлено следующее.

В соответствии с п. 1.2. договора электроснабжения №327 от 19.01.2009г. заключенного между ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» и ОАО «Башкирэнерго»: «Точки поставки электрической энергии (мощности) Потребителю находятся на границе балансовой принадлежности, определенной в «Акте разграничения балансовой принадлежности электроустановок и сооружений и эксплуатационной ответственности сторон» между Потребителем и Сетевой организацией: филиалом «БашРЭС-Уфа» ООО «БашРЭС» через электросети ГУП БХП «Агидель» и ООО «Сервис-обслуживание», согласованном с Гарантирующим поставщиком.

Таким образом, ООО «Сервис-обслуживание» оказывает услуги ОАО «Башкирэнерго» по передаче электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства Уфимского филиала ЗАО «Шрея Корпорэйшнл».

В силу технологических оснований реализации товара, а именно: сложившихся схем электроснабжения, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок оказание услуги по передаче электроэнергии (беспрепятственный переток электрической энергии) осуществляется в условиях отсутствия конкуренции.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. "О естественных монополиях" (далее – Закон №147) услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, 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.

Сопоставляя понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Таким образом, ООО «Сервис-обслуживание» является субъектом естественной монополии в сфере услуг по передаче электрической энергии и единственным субъектом через сети которого Уфимский филиал ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» имеет возможность получить электрическую энергию. Указанное позволяет сделать вывод, что ООО «Сервис-обслуживание» имеет доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии по кругу потребителей и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Данное утверждение основано, помимо прочего, на разъяснениях изложенных в последнем абзаце пункта 13 Постановления

Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. N30"О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", в соответствии с которым: «Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции)».

Меду ООО «Сервис-обслуживание» и Уфимским филиалом ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» заключен договор №02 от 01.01.2009г., в соответствии с п. 2.3. названного договора: «Организация (Ответчик) действуя от своего имени, за вознаграждение, и по поручению Пользователя (Заявитель), за счет Пользователя, заключает договора на коммунальное обслуживание здания и оплачивает коммунальные услуги (тепловую энергию, электроснабжение...), в том, числе по помещениям принадлежащим Пользователю ...».

Данный договор был навязан Заявителю Ответчиком, о чем свидетельствует письмо №8, 9 от 04.03.2009г.

В данных письмах содержатся угрозы, что в случае не подписания договора на оказание коммунальных услуг на 2009г. и задолженности по оплате за коммунальные услуги за два текущих месяца, ООО «Сервис-обслуживание» вынуждено частично ограничить свои предоставляемые услуги. Также в письме №09 от 04.03.2009г. «Ответчиком Заявителю предлагается разработать и переделать системы тепло, водо, снабжения систему канализации. То есть полностью отключиться от инженерных систем здания (которые принадлежат ООО «Сервис-обслуживание»). Также разработать и ввести в эксплуатацию отдельную входную группу. В представленной Заявителем смете ему в частности предлагается оплачивать: «закуп хоз. товаров», услуги «Интернет» (несмотря на то, что между Заявителем и Уфимским филиалом ООО СЦС «Совинтел» подписан договор №005-00381 о предоставлении телекоммуникационных услуг от 01.11.2005г., в соответствии с Приложением №1 к названному договору представляются услуги доступа в сеть «Интернет») и т.д.

Условие договора №02 от 01.01.2009г. (п. 2.3.) противоречит положениям ст. 6 Федерального закона от 26 марта 2003г. N 36-ФЗ "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике": «Запрещается с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка».

Таким образом Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что ООО «Сервис-обслуживание» нарушено требование п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно: 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).

О факте отключения электрической энергии свидетельствует представленный Заявителем соответствующий акт от 16.02.2009г. Письмом УФАС по РБ запрашивал у Заявителя документ подтверждающий вызов представителя ООО «Сервис-обслуживание». Данный документ представлен не был. Со слов представителя Заявителя, вызов представителя ООО «Сервис-обслуживание» осуществлялся по телефону. Соответствующий письменный вызов Заявителем составлен не был, доказательств его получения ООО «Сервис-обслуживание» не представлено. Однако письмом (исх. №34 от 30.06.2009г.) ООО «Сервис-обслуживание» подтвердил факт отключения, сообщив в частности следующее: «16.02.2009г. отключение электроэнергии было санкционировано ГУП БПХ «Агидель» в связи с неуплатой задолженности за электроэнергию (вх. письмо 1200-52 от 09.02.2009). Более того, ЗАО «Шрея Корпорэйшнл» Уфимский филиал было предупреждено об этом 10.02.2009г. о чем имеется роспись в получении данного уведомления». В соответствии с данным письмом ГУП БХП «Агидель» направленного ООО «Сервис-обслуживание» в котором в частности сообщается: в случае если не будет погашена задолженность за январь месяц в размере 208000 рублей за коммунальные услуги будет прекращен отпуск электрической энергии.

Таким образом Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что ООО «Сервис-обслуживание» нарушено требование п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно: создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

ООО «Сервис-обслуживание» УФАС по РБ представлен, помимо прочих документов, счет-фактура 00003 от 31 января 2009г. выставленный Заявителю. В графе «электроэнергия за январь» указана цена 2.56 руб. за кВт/ч. В письме ООО «ЭСКБ» №132/02-1277 от 01.04.2009г. сообщается что ООО «Сервис-обслуживание» применяется тариф за электроэнергию «Прочие потребители», стоимость электроэнергии для данной категории потребителей установлена 2.41 рублей за 1 кВт.

Таким образом, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что ООО «Сервис-обслуживание» нарушено требование п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно: нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Письмом №01-06 от 29.06.2009г. от Заявителя поступило ходатайство о прекращении рассмотрения дела №А-94/10-09 возбужденного в отношении ООО «Сервис-обслуживание». Данное ходатайство оставлено без удовлетворения.

Представителем Ответчика, принимавшем участие в заседании Комиссии УФАС по РБ было подано, в устной форме,

ходатайство о привлечении к рассмотрению дела №А-94/10-09 ГУП БХП «Агидель». Комиссия УФАС по РБ решила привлечь к рассмотрению дела ООО «ЭСКБ». Определением №5/5223 от 01.07.2009г., письмами №№ 5/5937, 5/5938 (оба письма от 06.07.2009г.) к рассмотрению дела привлечены ГУП БХП «Агидель» и ООО «ЭСКБ», а также дополнительно запрошены информация и документы. ООО «Сервис-обслуживание» представлены письмом (вх. №6596 от 13.07.2009г.), в частности, уведомления от 02.07.2009г. направленные собственникам нежилых помещений расположенных по адресу: г. Уфа, ул. Трамвайная, 2/4 (всего – 13 уведомлений, с отметками о получении) о необходимости заключения договоров электроснабжения с ОАО «Башкирэнерго». Также сообщается, что ООО «Сервис-обслуживание» гарантирует и обеспечит переток электрической энергии через принадлежащие ему объекты электросетевого хозяйства.

ГУП БХП «Агидель» представлены информация и документы (письмо №12-00-385 от 13.07.2009г.) которые свидетельствуют о том, что в действиях данного предприятия содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссией УФАС по РБ установлено:

в действиях ООО «Сервис-обслуживание» содержится нарушение пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод, что оснований для прекращения рассмотрения дела исходя из сложившихся правоотношений не имеется.

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 «Сервис-Обслуживание» (450027, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Трамвайная, д. 2/4) нарушившим пункты 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Сервис-обслуживание» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. ООО «Сервис-обслуживание» с момента (дня) получения Предписания устранить нарушения требований пунктов 3, 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам;

- привести отношения, по оказанию услуг по передаче электрической энергии (беспрепятственному пропуску электрической энергии), в части установленного порядка ценообразования, со всеми юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями присоединенными к электрическим сетям (энергетическим установкам) ООО «Сервис-обслуживание» а также с гарантирующим поставщиком, в части прав и обязанностей определенными в соответствии с требованиями Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», Постановления Правительства РФ от 31 августа 2006г. N530 «Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», Постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004г. N861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ООО «Сервис-обслуживание» к административной ответственности в соответствии со статьей 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

5. Должностному лицу УФАС по РБ возбудить дело в отношении ГУП БХО «Агидель» (450027, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Трамвайная, 5а).