

РЕШЕНИЕ

06 июня 2013 г.

г. Анадырь

Резолютивная часть решения объявлена 06.06.2013г.

Полный текст решения изготовлен 23.05.2013г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: (...) (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 20/01-37/13 по признакам нарушения Государственным предприятием Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз», в лице Чаунского филиала, ИНН 8700000466, находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Рувальтегина 24, требований, установленных частью 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии

Представителей ответчика:

- (...), по доверенности (...);

- (...), по доверенности (...);

Представители заявителя:

- не явились, уведомлены надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чукотскому автономному округу (далее – Управление, Антимонопольный орган, Комиссия) поступила жалоба от Федерального государственного бюджетного учреждения «Чукотское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» (далее – Заявитель, УГМС, Потребитель), согласно которой в действиях Чаунского филиала Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» (далее – Предприятие, Энергоснабжающая организация), осуществляемых Предприятием в рамках государственного контракта № 267-Т/12 о предоставлении тепловой энергии для государственных нужд, в виде самостоятельного изменения Предприятием порядка расчета предоставляемых услуг, путем определения объема потребленной УГМС тепловой энергии, без учета фактической температуры окружающей среды, имеются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссии Чукотского УФАС России рассмотрев материалы, представленные в рамках данного дела ответчиком и заявителем, пришла к следующему:

Как следует из материалов дела, между Энергоснабжающей организацией и Потребителем заключен государственный контракт № 267-Т/12 от 10.01.2012г. о предоставлении тепловой энергии для государственных нужд (далее – Контракт).

Правоотношения возникли из договора на поставку тепловой энергией и регулируются положениями параграфа 6 главы 30 Гражданского кодекса

Российской Федерации (далее - Кодекс). В силу части 2 статьи 548 Кодекса к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547 Кодекса) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В соответствии с частью 1 статьи 539 Кодекса по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно части 1 статьи 541 Кодекса энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Согласно статье 544 Кодекса оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с условиями данного Контракта Энергоснабжающая организация обязуется подавать Потребителю через присоединенные сети тепловую энергию и теплоноситель, а также оказывать услуги по ее передаче для целей теплоснабжения в соответствии с Приложениями № 1, 1а, 2, 3 к настоящему договору, а Потребитель обязуется принимать и оплачивать тепловую энергию, теплоноситель и услуги по их передаче за расчетный период по тарифам, установленным Комитетом государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа, в объемах, определенных разделом 4 и в порядке, установленном разделом 5 настоящего контракта (пункт 1.1. Контракта).

Согласно пункта 2.1.1. Контракта, Энергоснабжающая организация обязуется подавать Потребителю тепловую энергию в соответствии с установленными настоящим Контрактом условиями, качеством и объемом потребления тепловой энергии, указанных в Приложении 1 к настоящему Контракту.

При этом, из пункта 2.1.2. Контракта следует, что Энергоснабжающая организация обязуется, обеспечить поддержание среднесуточной температуры подающей сетевой воды во внутримдомовых системах теплоснабжения, в соответствии с температурным графиком качественного регулирования температуры воды в системах отопления при различных расчетных и текущих температурах наружного воздуха (при расчетных перепадах температуры воды в системе отопления 63-85 градусов С) в соответствии с приложением № 3 с учетом планируемых «Энергоснабжающей организацией» потерь;

Пунктом 2.1.7. Контракта установлено, что Энергоснабжающая организация обязуется, ежемесячно до 5 числа месяца, следующего за расчетным периодом, представлять «Потребителю» счет на оплату фактически поданной тепловой

энергии с соблюдением графика температурного режима, в зависимости от температуры окружающей среды согласно Приложению 3 к настоящему Контракту;

Разделом 4 Контракта, стороны определили порядок определения объема потребления тепловой энергии.

Согласно пункта 4.1. Контракта, объем тепловой энергии, поставляемый «Энергоснабжающей организацией» «Потребителю» устанавливается в зависимости от фактической температуры наружного воздуха на основании показаний приборов учета, установленных на вводе «Потребителя», а при их отсутствии на выходном коллекторе теплоисточника.

При этом пунктом 4.2. Контракта определено, что при отсутствии у «Потребителя» приборов учета тепловой энергии расчеты производятся по показаниям контрольно-измерительных приборов, установленных на выходном коллекторе теплоисточника. При этом поставляемая тепловая энергия распределяется между потребителями пропорционально их тепловым нагрузкам и нормам водопотребления, в соответствии с Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения МДК 4-05.2004, утвержденной Госстроем РФ 12.08. 2003 г., и правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации РФ № 167 от 12.02.1999г.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Контракта Потребитель обязуется оплачивать Энергоснабжающей организации фактически полученный объем тепловой энергии, определяемый в соответствии с разделом 4 настоящего договора, в порядке, установленном разделом 5 данного Контракта, по тарифам, указанным в Приложении 1а к настоящему Контракту.

Как следует из материалов дела, на объектах Потребителя приборы учета тепловой энергии не установлены, в связи с чем, Энергоснабжающей организацией определяется объем потребленной Потребителем тепловой энергии, в соответствии с пунктом 4.2. Контракта.

При этом, в рассматриваемой ситуации Предприятие, продаваемую тепловую энергию, согласно договора теплоснабжения № 1 от 31.12.2010г. закупает у Чаунской ТЭЦ, филиала Открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Чукотэнерго» (далее – Чаунская ТЭЦ), у которой на выходном коллекторе теплоисточника, установлен контрольно-измерительный прибор учета тепловой энергии (тепловычислитель СПТ 961.2 № 1 (зав. № 20969)), который в свою очередь, в автоматическом порядке, определяет объем отпущенной энергии с учетом температуры наружного воздуха.

Следовательно, применение Предприятием в отношении Заявителя, расчета по показаниям контрольно-измерительных приборов, установленных на выходном коллекторе теплоисточника, правомерно, и соответствует условиям пункта 4.2. Контракта.

При этом, при исследовании материалов данного дела, Комиссия установила, что настоящий Контракт, заключен сторонами в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 55 Федерального закона от 1.07.2005г. № 94-ФЗ. «О размещении заказов на

поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ).

Пунктом 6.1. Контракта установлено, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему Контракту Стороны несут ответственность в порядке и размерах, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 94-ФЗ и настоящим Контрактом.

Из пункта 6.4.Контракта следует, что в случае нарушения «Потребителем» срока оплаты тепловой энергии, указанного в пункте 5.2 настоящего Контракта, производится начисление неустойки в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от суммы задолженности за каждый день просрочки оплаты поставленной тепловой энергии.

В соответствии с нормами главы 23 ГК РФ неустойка является одним из способов обеспечения исполнения обязательств. Обеспечительное действие неустойки заключается в том, что необходимость ее уплаты побуждает должника к надлежащему исполнению обязательства. После того, как обязательство нарушено, неустойка утрачивает свой обеспечительный характер и приобретает форму имущественной ответственности за их нарушение в смысле положений главы 25 ГК РФ.

Из пункта 9 статьи 9 Закона № 94 ФЗ следует, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Согласно пункта 11 статьи 9 Закона № 94 ФЗ, в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Однако, пунктом 6.5. Контракта, предусмотрено следующее: «Помимо процентов, указанных в пункте 6.4. настоящего Контракта, Потребитель уплачивает «Энергоснабжающей организации» пени в размере 0.1 % от суммы

задолженности за каждый день просрочки платежа в плоть до полного погашения обязательства», при этом, Предприятием не учтено следующее.

Действующим гражданским законодательством за просрочку исполнения сторонами договорных обязательств установлены две альтернативные меры ответственности: неустойка (пени), предусмотренная законом или договором, и проценты за пользование чужими денежными средствами, предусмотренные статьей 395 ГК РФ.

В рассматриваемом случае, пунктом 6.4. Контракта определена мера ответственности за просрочку исполнения Потребителем договорных обязательств, и применяется в соответствии с пунктом 9 статьи 9 Закона № 94-ФЗ.

При этом из анализа пункта 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 N 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» следует, что закон не допускает применение к должнику двойной меры ответственности в виде взыскания одновременно договорной неустойки и процентов за пользование чужими денежными средствами за один и тот же период нарушения исполнения обязательств должником. Таким образом, кредитор вправе предъявить требование о применении только одной из этих мер.

Согласно пункту 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).

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что, оценивая действие (бездействие) хозяйствующего субъекта как злоупотребление доминирующим положением, судам следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих

долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять 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, на рынке по предоставлению услуг: «Производство и передача тепловой энергии и горячего водоснабжения по распределительным сетям» в географических границах Чаунского района Чукотского АО с долей 100 %, и, следовательно, занимает на указанном рынке доминирующее положение.

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются (пункты 1 и 3 статьи 10 ГК).

Однако условия, оговоренные в пункте 6.5. настоящего Контракта, позволяют Предприятию возлагать на Заявителя, двойную ответственность за нарушение обязательства указанного в пункте 5.2 Контракта, так как, за нарушения данного обязательства, ответственность предусмотрена в пункте 6.4. Контракта, что в силу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, недопустимо.

Принимая во внимание в совокупности и взаимосвязи вышеизложенные обстоятельства, а так же, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз» нарушения антимонопольного законодательства, в части соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, подпунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать действия Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» в лице Чаунского филиала, нарушающими антимонопольное законодательство, в части соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
3. Признать наличие оснований для выдачи Государственному предприятию Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» в лице Чаунского филиала, предписания на устранение допущенных нарушений антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 11/01-37/13

06 июня 2013 г.

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: (...) (далее – Комиссия), 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 06.06.2013г. по делу № 20/01-37/13 о нарушении Государственным предприятием Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» в лице Чаунского филиала требований, установленных частью 1 статьи 10 «Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Государственному предприятию Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз», находящемуся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Рутьытегина, д. 24, в срок до 20 июня 2013г. - прекратить нарушение требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: исключить из государственного контракта на подачу тепловой энергии для обеспечения осуществления государственных нужд № 267-т/12 от 10.01.2012г., заключенного между Государственным предприятием Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» в лице Чаунского филиала и Федеральным государственным бюджетным учреждением «Чукотское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды», пункт 6.5 «Помимо процентов, указанных в пункте 6.4.настоящего Контракта, Потребитель уплачивает «Энергоснабжающей организации» пени в размере 0.1 % от суммы задолженности за каждый день просрочки платежа в плоть до полного погашения обязательства».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.