

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...> – руководитель, члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...> – старший государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов (отсутствовал), <...> – ведущий специалист - эксперт отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, рассмотрев дело №ММ 05-03/2011-45, о нарушении РОАО «Удмуртгаз» (ул. Коммунаров, 357, г. Ижевск, Удмуртская Республика, 426008, ИНН 1826000260) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), 28.06.2011г.

в присутствии:

представителя заявителя ООО «УК Доверие» – <...> (доверенность б/н от 19.01.2011г.),

представителя ответчика РОАО «Удмуртгаз» – <...> (доверенность № 12-09/152 от 27.12.2010г.),

представителя заинтересованного лица ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» - <...> (доверенность № 595 от 02.12.2010г.),

26.07.2011г.

в присутствии:

представителей заявителя ООО «УК Доверие» – <...> (доверенность б/н от 11.01.2011г.), <...> (доверенность б/н от 11.01.2011г.),

представителя ответчика РОАО «Удмуртгаз» – <...> (доверенность № 12-09/152 от 27.12.2010г.),

представителя заинтересованного лица ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» - <...> (доверенность № 595 от 02.12.2010г.),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России 24.02.2011г. поступило обращение ООО «УК «Доверие» (ул. Молодежная, 15, г. Ижевск, Удмуртская Республика, 426072), зарегистрированное за № 2052, о действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» и РОАО «Удмуртгаз», направленных на уклонение от заключения договора ТО ВДГО и введение ограничения поставки газа в жилых домах, находящихся под управлением Заявителя.

Собственниками квартир в многоквартирных домах, расположенных по следующим адресам в городе Ижевске: ул. Восточная, 26 и ул. Барышникова, 11 с ООО «УК «Доверие» заключены договоры управления многоквартирными домами. Для предоставления услуг по указанным договорам ООО «УК «Доверие» заключило договор поставки газа с ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск».

В связи с установленной законодательством обязанностью, ООО «УК «Доверие» обратилось в РОАО «Удмуртгаз» для заключения договора на ТО ВДГО и АДО, заключаемом для исполнения договора поставки газа.

Установлено, что оферта договора направлена РОАО «Удмуртгаз» ООО «УК «Доверие» письмом от 23.12.2010г. за №01-19/2166 .

Договор с протоколом разногласий возвращен ООО «УК «Доверие» РОАО «Удмуртгаз» письмом от 19.01.2011г. за № 20.

Кроме того, ООО «УК «Доверие» направило в адрес РОАО «Удмуртгаз» протокол разногласий дополнительно письмом от 10.03.2011г. за №102.

Договор не подписан по причине отсутствия соглашения об урегулировании разногласий сторон.

РОАО «Удмуртгаз» направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск»

уведомление об отсутствии договора с требованием о прекращении поставки газа в указанные жилые дома.

ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» направляло в адрес жильцов указанных домов уведомление о том, что факт отсутствия договоров на ТО ВДГО и АДО является основанием для приостановления подачи газа абонентам.

Фактическое приостановление подачи газа не осуществлялось.

Отношения, возникающие при поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан в соответствии с договором о поставке газа (далее - договор), в том числе устанавливающие особенности заключения, исполнения, изменения и прекращения договора, его существенные условия, а также порядок определения объема потребленного газа и размера платежа за него регламентируются «Правилами поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан», утвержденных постановлением правительства Российской Федерации от 21.07.2008г. №549 (далее – Правила).

На основании указанных Правил поставка газа осуществляется только при наличии договора на оказание услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерскому обеспечению (ТО ВДГО и АДО) со специализированной организацией.

Приказом Удмуртского УФАС России № 512/18 от 29.12.2010г. РОАО «Удмуртгаз» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, по признакам доминирования на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО в территориальных границах города Ижевска.

Поскольку Правила регламентируют заключение договора со специализированной организацией, которая вправе оказывать услуги ТО ВДГО и АДО, то данные договоры имеют признаки публичных, поскольку указанные услуги такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

В соответствии со статьей 426 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы.

Кроме того, статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентирован порядок заключения публичного договора.

Согласно этого порядка предусмотрены следующие действия сторон:

1. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

2. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

3. Правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

4. Если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

В рассматриваемой ситуации обязанность заключения договора по оказанию услуг ТО ВДГО и АДО возложена в силу закона на ООО «УК «Доверие» (как необходимое условие исполнения договора поставки газа в силу указанных выше Правил) и на РОАО «Удмуртгаз» (как субъект, занимающий доминирующее положение на рынке оказания услуг ТО ВДГО и АДО, которому в силу Федерального закона №135 – ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на отказ или уклонение от заключения договора на оказание услуг на рынке доминирования), поэтому к отношениям применимы как части 1 и 2 статьи 445 Гражданского кодекса РФ.

В рассматриваемой ситуации стороны равны в своем праве на передачу разногласий, возникших при заключении договора, на рассмотрение суда. Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлены пределы осуществления гражданских прав в соответствии с которыми не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В рассматриваемой ситуации злоупотребление правом в форме неисполнения предусмотренных законом действий, направленных на заключение договора обязательного к исполнению в интересах граждан – потребителей коммунальной услуги газоснабжения допустили обе стороны. Однако в сфере регулирования антимонопольного законодательства находится деятельность РОАО «Удмуртгаз». Поскольку РОАО «Удмуртгаз» совершило действия, направленные на отказ от права передачи в суд разногласий, возникших при заключении договора, заменив такие действия направлением требований в сторону контрагента по сделке о заключении договора на спорных условиях и, одновременно, предприняв действия к понуждению поставщика газа ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» к принятию мер по ограничению поставки газа в отношении конечных потребителей – граждан, проживающих в домах по указанным выше адресам, то есть действия по уклонению от урегулирования разногласий и понуждению контрагента к заключению договора под угрозой прекращения подачи ресурса, предназначенного для осуществления деятельности контрагента, такие действия имеют характер ущемления интересов контрагента по сделке и иных лиц, направленных на получение коммунальной услуги – газоснабжение. Поскольку РОАО «Удмуртгаз» занимает доминирующее положение на рынке, эти действия имеют признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В связи с наличием в действиях РОАО «Удмуртгаз» признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», на основании приказа

Удмуртского УФАС России от 24.05.2011 г. № 329/1 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в соответствии с частью 6 статьи 44 Закона «О защите конкуренции», пункта 3.34 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007 г. № 447, Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № ММ 05-03/2011-45. Определением от 30.05.2011 г. дело назначено к рассмотрению на 28 июня 2011 г. в 09 часов 30 минут.

28 июня 2011 г. в ходе рассмотрения дела № ММ 05-03/2011-45, Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела по причине необходимости получения дополнительных доказательств от сторон.

В соответствии с определением от 28.06.2011 г. рассмотрение дела № ММ 05-03/2011-45 отложено на 09-00 26.07.2011 г.

При рассмотрении дела Комиссией Удмуртского УФАС России 26.07.2011 г. представитель заявителя доводы, указанные в заявлении поддержал, пояснила, что в настоящее время спор по урегулированию условий договора ТО ВДГО находится на рассмотрении в арбитражном суде, также, добавил, что основными спорными вопросами являются включение в договор обслуживания газового оборудования физических лиц и условия о предоплате.

Представитель РОАО «Удмуртгаз» с доводами представителя ООО «УК Доверие» не согласился, пояснил, что в соответствии с действующим законодательством ТО ВДГО – комплекс услуг и делить внутриквартирное газовое оборудование и внутридомовое нельзя, также, подтвердил, что в настоящее время спор по данному договору находится в суде.

Представитель ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск» пояснил, что общество действовало в рамках законодательства, после получения информации об отсутствии договоров ТО ВДГО в отношении домов, расположенных по адресам: ул. Восточная, 26 и ул. Барышникова, 11 в адрес жильцов были направлены уведомления о прекращении подачи газа, но фактическое отключение не производилось.

Рассмотрев представленные сторонами материалы и документы, заслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

Собственниками квартир в многоквартирных домах, расположенных по следующим адресам в городе Ижевске: ул. Восточная, 26 и ул. Барышникова, 11 с ООО «УК «Доверие» заключены договоры управления многоквартирными домами. Для предоставления услуг по указанным договорам ООО «УК «Доверие» заключило договор поставки газа с ООО «Газпром межрегионгаз Ижевск».

В связи с установленной законодательством обязанностью, ООО «УК «Доверие» обратилось в РОАО «Удмуртгаз» для заключения договора на ТО ВДГО и АДО, заключаемом для исполнения договора поставки газа.

Установлено, что оферта договора направлена РОАО «Удмуртгаз» ООО «УК «Доверие» письмом от 23.12.2010 г. за № 01-19/2166 .

Договор с протоколом разногласий возвращен ООО «УК «Доверие» РОАО «Удмуртгаз» письмом от 19.01.2011 г. за № 20.

Кроме того, ООО «УК «Доверие» направило в адрес РОАО «Удмуртгаз» протокол разногласий дополнительно письмом от 10.03.2011 г. за № 102.

Договор не подписан по причине отсутствия соглашения об урегулировании разногласий сторон.

Статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентирован

порядок заключения публичного договора.

Согласно этого порядка предусмотрены следующие действия сторон:

1. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

2. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

3. Правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

4. Если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

В рассматриваемой ситуации обязанность заключения договора по оказанию услуг ТО ВДГО и АДО возложена в силу закона на ООО «УК «Доверие» (как необходимое условие исполнения договора поставки газа в силу указанных выше Правил) и на РОАО «Удмуртгаз» (как субъект, занимающий доминирующее положение на рынке оказания услуг ТО ВДГО и АДО, которому в силу Федерального закона №135 – ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на отказ или уклонение от заключения договора на оказание услуг на рынке доминирования), поэтому к отношениям применимы как части 1 и 2 статьи 445 Гражданского кодекса РФ.

26.07.2011 г. на заседании Комиссией установлено, что 03.05.2011 г. арбитражным судом Удмуртской Республики принято к производству заявление ООО «УК Доверие» об урегулировании разногласий по договору ТО ВДГО с присвоением делу № А71-4047/2011.

Таким образом, на момент рассмотрения Комиссией дела о нарушении антимонопольного законодательства процедура по урегулированию преддоговорных споров в порядке ст. 445 ГК РФ сторонами продолжена.

Обстоятельства, явившиеся поводом для возбуждения дела устранены.

На основании изложенного, Комиссия считает возможным прекратить дело в отношении РОАО «Удмуртгаз» по признакам нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10

Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии представитель ООО «УК Доверие» указал, что РОАО «Удмуртгаз» навязывает управляющей компании невыгодные условия договора ТО ВДГО, в части установления авансовых платежей за оказанные услуги. Данные действия РОАО «Удмуртгаз» имеют признаки нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции».

Поскольку указанные обстоятельства не являлись причиной возбуждения дела № ММ 05-03/2011-45, Комиссия считает необходимым выделить материалы в отдельное производство.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 47, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», пунктами 3.40, 3.43, 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007г. № 447 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Дело в отношении РОАО «Удмуртгаз», по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», в части необоснованного отказа или уклонения от заключения договора ТО ВДГО, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.
2. Выделить дело в отношении РОАО «Удмуртгаз» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закон «О защите конкуренции» в отдельное производство.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии