

РЕШЕНИЕ

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «25» апреля 2013 года

В полном объеме решение изготовлено «15» мая 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> заместитель руководителя

Управления;

Члены Комиссии: <...>, начальник отдела

<...>, специалист 1 разряда,

рассмотрев дело № 104-186-12/5 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом энергетики и электрификации «Самараэнерго» (443079, г. Самара, ул. Проезд имени Георгия Митирева, д. 9, корп. 1) (далее- ОАО «Самараэнерго») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило заявление ТСЖ «Звездный» (вх. № 6458 от 08.10.2012 г.) на действия (бездействие) ОАО «Самараэнерго», выразившиеся в навязывании контрагенту условия договора, невыгодного для него.

В заявлении указано, что в ТСЖ «Звездный» установлены двухтарифные общедомовые приборы учета электроэнергии. При применении тарифов, дифференцированных по времени суток (дневные и ночные) и (или) потребляемой нагрузке за единицу времени, размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из показаний приборов учета и соответствующих тарифов. Расчеты за потребляемую электроэнергию обязаны производиться по тарифу, дифференцированному по зонам суток. По договорам за 2010г. и 2011г. расчет ОАО «Самараэнерго» производился дифференцированно по зонам суток, однако в договор на 2012г. были внесены изменения о расчете по единому тарифу, хотя изменений в законодательстве за данный период не было.

В связи с наличием в действиях ОАО «Самараэнерго» признаков нарушения, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в навязывании контрагенту условия договора, невыгодного для него, Самарское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от

26.07.2009 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направило предупреждение (исх. № 13499/5 от 17.10.2012г.) о необходимости прекращения указанных действий (бездействий) путем прекращения навязывания ТСЖ «Звездный» невыгодного условия договора, касающегося произведения расчетов за потребляемую электроэнергию по одноставочному тарифу, не дифференцированному по зонам суток до 17.11.2012г.. Данное предупреждение ОАО «Самараэнерго» не выполнено.

В ответ на предупреждение ОАО «Самараэнерго» написало письмо (вх. № 7457 от 19.11.2012г.). В указанном письме ОАО «Самараэнерго» отрицает наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в своих действиях. При этом ссылаясь на пункт 57(2) Постановление Правительства Российской Федерации № 109 от 26.02.2004г «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации». В соответствии с данным пунктом регулируемые тарифы на электрическую энергию для поставки населению и приравненным к нему категориям потребителей устанавливаются регулирующим органом одновременно в 2 вариантах: 1) одноставочный, 2) одноставочный, дифференцированный по зонам суток.

Применение в расчетах за потребленную электрическую энергию тарифа дифференцированного по зонам суток, определяется в договоре энергоснабжения и возможно только при наличии у потребителя соответствующих приборов учета электрической энергии. Поскольку у граждан – потребителей, членов ТСЖ «Звездный» отсутствуют комнатные, индивидуальные или общие (квартирные) двухтарифные приборы учета, стороны согласовали в договоре одноставочный тариф для оплаты потребленной тепловой энергии.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководителем Самарского УФАС России Приказом № 522 от 27.11.2012г. было возбуждено дело по признакам нарушения ОАО «Самараэнерго» части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Заседание Комиссии по рассмотрению дела № 104-186-12/5 состоялось 25.04.2013г.

При рассмотрении дела в заседании Комиссии принимали участие представители ОАО «Самараэнерго» <...> (по доверенности № 11 от 29.12.2012г.) и <...> (по доверенности № 3 от 29.12.2012г.), представитель ТСЖ «Звездное» <...> (Протокол заседания членов правления ТСЖ «Звездное» № 1 от 31.01.2012г.)

В ходе рассмотрения дела Комиссией Самарского УФАС России установлено следующее.

ОАО «Самараэнерго» обладает статусом Гарантирующего поставщика и включено в Федеральный информационный реестр Гарантирующих поставщиков и зон их деятельности Приказом Федеральной службы по тарифам от 21.05.2007 г. № 103-э под регистрационным номером 63/01. Общество включено Приказом

Самарского УФАС России № 60 от 23.10.1995 г. в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работы, услуги) долю свыше 35 % с долей более 65 % на рынке электрической энергии Самарской области в установленных границах.

В соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции, 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.

Таким образом, ОАО «Самараэнерго» занимает доминирующее положение на рынке электрической энергии Самарской области в установленных границах деятельности ОАО «Самараэнерго».

Согласно части 1 статьи 10 ФЗ «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 необоснованные 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).

Между ТСЖ «Звездный» и ОАО «Самараэнерго» был заключен договор №2185э от 26.10.2011г. на поставку электроэнергии.

ТСЖ «Звездное» в заявлении (вх. № 6458 от 08.10.2012г.) указало, что в домах, обслуживаемых ТСЖ «Звёздный» установлены двухтарифные общедомовые приборы учета электроэнергии. При применении тарифов, дифференцированных по времени суток (дневные и ночные) и (или) потребляемой нагрузке за единицу времени, размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя их показаний приборов учета и соответствующих тарифов. Расчеты за потребляемую электроэнергию обязаны производиться по тарифу, дифференцированному по зонам суток.

Документы, подтверждающие установку двухтарифных общедомовых приборов учета электроэнергии, представлены ТСЖ «Звездное» Комиссии в материалы дела.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что по договорам за 2010г. и 2011г. расчет с ТСЖ «Звездный» ОАО «Самараэнерго» производило дифференцированно по зонам суток, о чем свидетельствуют выставленные счета-

фактуры, однако в договор на 2012г. были внесены изменения о расчете по одноставочному тарифу.

Расчеты стали производиться по одноставочному тарифу, о чем свидетельствуют представленные сторонами в материалы дела счета-фактуры за 2012г.

В соответствии с условиями договора энергоснабжения от 26.12.2011 № 2185э применяется расчет за потребленную электрическую энергию по тарифу «Население, проживающее в городских населенных пунктах в домах, оборудованных в установленном порядке стационарными газовыми плитами, одноставочный тариф».

27.02.2012г. стороны внесли изменения в договор, касающиеся применения одноставочного тарифа дифференцированного по зонам суток в отношении лиц, установивших квартирные двухтарифные приборы учета.

ТСЖ «Звездное» письмом (исх. № 9 от 31.05.2012г.) сообщило о намерении перейти на расчеты за потребляемую электроэнергию по тарифам, дифференцированным по зонам суток.

Согласно пункту 58 Постановления Правительства Российской Федерации № 109 от 26.02.2004г. «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» потребители, покупающие электрическую энергию (мощность) по регулируемым тарифам (ценам), самостоятельно выбирают для проведения расчетов за электрическую энергию (мощность) на розничном рынке один из указанных вариантов тарифа (цен), уведомив об этом организацию, поставляющую им электрическую энергию (мощность), не позднее 1 ноября года, предшествующего году поставки. При отсутствии такого уведомления расчет за электрическую энергию (мощность), если иное не установлено по соглашению сторон, производится по варианту тарифа, применявшемуся в предшествующий расчетный период регулирования. В расчетном периоде регулирования не допускается изменение варианта тарифа, если иное не установлено по соглашению сторон.

Пунктом 3.2.4 договора заключенный между ОАО «Самараэнерго» и ТСЖ «Звездное» предусмотрено, что потребитель имеет право самостоятельно выбирать вариант на следующий календарный год вариант тарифа, по которому осуществляются расчеты за электрическую энергию, при обеспечении потребителем технической возможности применения выбранного варианта расчетов, уведомив об этом Гарантирующего поставщика до 1 ноября текущего года. При отсутствии такого уведомления расчет за электрическую энергию, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон, производится по варианту тарифа, действовавшему в предшествующем периоде регулирования.

Комиссией Самарского УФАС России, установлено, что ТСЖ «Звездное» не направляло в адрес ОАО «Самараэнерго» уведомления об изменении ранее действовавшего тарифа.

ОАО «Самараэнерго» письмом (исх. № 3204 от 09.06.2012г.) указало, что для расчета стоимости приобретенной электроэнергии по тарифу, дифференцированному по зонам суток, необходимо предоставить информацию о гражданах, имеющих в качестве расчетных – индивидуальные двухтарифные

приборы учета и производящих ТСЖ оплату по тарифу, дифференцированному по зонам суток.

Комиссия Самарского УФАС России считает, что доводы ОАО «Самараэнерго» о необходимости наличия у всех жильцов дома индивидуальных квартирных двухтарифных приборов учета противоречащими нормам действующего законодательства.

Согласно пункту 68 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения), исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению (коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, предоставляемой исполнителем коммунальной услуги с использованием электрической энергии при отсутствии централизованных теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с Основными положениями и Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 97 Основных положений, гарантирующий поставщик определяет ценовую категорию для осуществления потребителем (покупателем в отношении потребителей) расчетов за электрическую энергию (мощность) по совокупности точек поставки в рамках границ балансовой принадлежности энергопринимающих устройств потребителя в соответствии с порядком, изложенным в данном пункте.

Потребители, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых в границах балансовой принадлежности менее 670 кВт (покупатели в отношении таких потребителей), осуществляют выбор ценовой категории самостоятельно с учетом положений настоящего пункта посредством уведомления гарантирующего поставщика в течение 1 месяца с даты принятия решения об установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии в соответствующем субъекте Российской Федерации (при этом выбранная ценовая категория применяется для расчетов за электрическую энергию (мощность) с даты введения в действие указанных тарифов на услуги по передаче электрической энергии) и имеют право выбрать:

Первую ценовую категорию – при условии выбора одноставочного варианта тарифа на услуги по передаче электрической энергии;

Вторую ценовую категорию – в случае, если энергопринимающие устройства, в отношении которых приобретается электрическая энергия (мощность), оборудованы приборами учета, позволяющими получать данные о потреблении электрической энергии по зонам суток, при условии выбора одноставочного варианта тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Согласно подпункту «г» пункта 22 Правил, стоимость коммунального ресурса рассчитывается по тарифам (ценам), дифференцированным по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунального ресурса, если коллективный (общедомовой) прибор учета в многоквартирном доме, а также комнатный прибор учета электрической энергии, индивидуальный или общий (квартирный) прибор учета в многоквартирном доме (в случае, предусмотренном подпунктом «д» пункта 21 Правил) позволяет осуществлять такого рода дифференцированные измерения объема коммунального ресурса.

Следует отметить, что положения подпункта «г» пункта 22 Правил относительно комнатного прибора учета электрической энергии, индивидуального или общего (квартирного) прибора учета в многоквартирном доме применяются при определении стоимости коммунального ресурса поставляемого в многоквартирный дом, не оборудованного коллективным (общедомовым) прибором учета.

Учитывая изложенное, расчеты между энергосбытовой компанией и товариществом собственников жилья, в многоквартирном доме, оборудованном общедомовым прибором учета позволяющим осуществлять дифференцированные по времени суток измерения объема коммунального ресурса, в случае, если потребителем выбран одноставочный вариант тарифа с дифференциацией по времени суток должны осуществляться по варианту тарифа, выбранному потребителем, в том числе – в случаях отсутствия у части жильцов такого многоквартирного дома соответствующих приборов учета.

Выводы Комиссии Самарского УФАС России подтверждаются Решением Арбитражного суда Самарской области от 04.02.2013г. по делу № А55-32917/2012 по заявлению ОАО «Самараэнерго» о признании недействительным предупреждения № 13499/5 от 17.10.2012г.

В указанном решении суд указал, что логический анализ положений «Правил обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями», утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012г. № 124, приводит суд к выводу, что подпункт «д» пункта 21 Правил для расчета тарифа, дифференцированного по времени суток, не содержит обязательного условия одновременного наличия коллективного (общедомового) прибора учета и комнатного прибора, позволяющих осуществлять такого рода дифференцированные измерения объемов коммунального ресурса. При этом комнатные приборы учета электрической энергии применяются лишь, если многоквартирный дом не оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета, позволяющим осуществлять дифференцированные измерения.

Также суд пришел к выводу, что предупреждение было принято антимонопольным органом в пределах своих полномочий и при наличии законных оснований, в связи с чем, нарушение прав ОАО «Самараэнерго» отсутствуют.

Постановлением Одиннадцатого Арбитражного апелляционного суда от 08.04.2013 по делу № А55-32917/2012г. решение Арбитражного суда Самарской области от 04.02.2013г. оставлено без изменения, а апелляционная жалоба ОАО

«Самараэнерго» без удовлетворения.

Исходя из обстоятельств дела, Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что ОАО «Самараэнерго» злоупотребило своим доминирующим положением и нарушило часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в ущемлении интересов ТСЖ «Звездное», путем навязывания невыгодного условия договора, касающегося произведения расчетов за потребляемую электроэнергию по одноставочному тарифу, не дифференцированному по зонам суток.

Учитывая положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что вышеуказанные действия ОАО «Самараэнерго» совершены за допустимыми пределами осуществления гражданских прав.

Комиссией Самарского УФАС России принято решение не выдавать ОАО «Самараэнерго» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с тем, что в ходе рассмотрения дела на обозрение Комиссии было представлено дополнительное соглашение № 3 к договору на поставку электроэнергии с изменениями в части применения при расчетах за электроэнергию одноставочного тарифа, дифференцированного по зонам суток.

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 ОАО «Самараэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», злоупотребившим доминирующим положением и ущемившим интересы ТСЖ «Звездное» путем навязывания невыгодного условия договора, касающегося произведения расчетов за потребляемую электроэнергию по одноставочному тарифу, не дифференцированному по зонам суток.

2. В связи с тем, что в настоящий момент нарушение прекращено, не выдавать ОАО «Самараэнерго» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела № 104-186-12/5 уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...> <...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.

