

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 10-ФАС22-АМ/03-12 по признакам нарушения ОАО «Барнаульская горэлектросеть» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании невыгодных условий при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2001г. с собственниками (М., Н.) нежилого помещения, расположенного по адресу: пр.Комсомольскому,40, г.Барнаул, в присутствии:

заявителя – поступило ходатайство о рассмотрении дела № 10-ФАС22-АМ/03-12 в отсутствия представителя заявителя (вх.№569 от 16.04.2012г.).

ответчик- ОАО «Барнаульская горэлектросеть» представители по доверенности Е., П.,

#### УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступило на рассмотрение заявление М, Н. в отношении ОАО «Барнаульская горэлектросеть».

ОАО «Барнаульская горэлектросеть» в нарушение норм действующего законодательства навязывало невыгодные условия при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2001г. с собственниками (М., Н.) нежилого помещения, расположенного по адресу: пр.Комсомольскому,40, г.Барнаул.

Приказом антимонопольного органа от 29.03.2012г. №79 возбуждено дело №10-ФАС22-АМ/03-12 в отношении ОАО «Барнаульская горэлектросеть» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 30.03.2012г.. дело №10-ФАС22-АМ/03-12 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 16.04.2012г.

В заседании Комиссии УФАС по Алтайскому краю представитель ОАО «Барнаульская горэлектросеть» пояснил, что на сегодняшний день с заявителями достигнуто соглашение, по вопросу заключения договора энергоснабжения №4143 от 06.12.201г., путем подписания 10.03.2012г. протокола согласования разногласий к данному договору, в котором п.9.11 предусматривающий, что при превышении предусмотренных договором величин потребления на соответствующий расчетный период более чем на 2% без письменного согласования с ЭСО оплачивать неустойку в размере 2-х кратной стоимости величины превышения по установленному тарифу, а при невыполнении месячных величин потребления электрической энергии более чем на 2%, оплачивать 50% стоимости недопотребленной энергии исключен.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия УФАС по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему выводу.

Как следует из содержания заявления и представленных документов, заявители обратились в ОАО «Барнаульская горэлектросеть» для заключения договора энергоснабжения. В адрес заявителей был направлен проект договора

энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. Договор был подписан М., Н. с протоколом разногласий от 21.12.2011г. и направлен в адрес ОАО «Барнаульская горэлектросеть».

В свою очередь ОАО «Барнаульская горэлектросеть» 26.12.2012г. направило в адрес заявителя протокол согласования разногласий. Отклонение протокола разногласий в части исключения п.9.11 договора энергоснабжения №4143 послужило основанием обращения М., Н. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю.

Из материалов дела следует, что объектом энергоснабжения по договору является принадлежащее заявителям нежилое помещение, расположенное по пр.Комсомольский,40, г.Барнаул, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права от 01.06.2009г.

Спорные отношения между заявителем и ЭСО сложились в связи с предложением общества «Барнаульская горэлектросеть» внести в условия договоров энергоснабжения пункт 9.11, обязывающий абонента - М., Н. при превышении предусмотренных договором величин потребления на соответствующий расчетный период более чем на 2% без письменного согласования с ЭСО оплачивать неустойку в размере 2-х кратной стоимости величины превышения по установленному тарифу, а при невыполнении месячных величин потребления электрической энергии более чем на 2%, оплачивать 50% стоимости недопотребленной энергии.

Позиция общества «Барнаульская горэлектросеть» (письмо от 20.02.2012г. №50) сводится к непринятию этого пункта договора, со ссылкой на ст.329, 330 ГК РФ, в соответствии с которыми указываются способы обеспечения исполнения обязательств, в том числе неустойкой.

Усмотрев наличие в действиях ОАО «Барнаульская горэлектросеть» выразившихся в навязывании невыгодных условий при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. с собственниками (М., Н.) нежилого помещения, расположенного по вышеуказанному адресу признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на основании ст.39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало ОАО «Барнаульская горэлектросеть» предупреждение от 29.02.2012г. №510/5 о необходимости прекращения указанных действий путем исключения п.9.11 из договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2012г.

Срок исполнения предупреждения о прекращении действий(бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 29.02.2012г. №510/5 был установлен до 11 марта 2012г..

Порядок выдачи предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства утвержден Приказом ФАС России от 14.12.2011г. №874.

ОАО «Барнаульская горэлектросеть» 11.03.2012г. обратилось в УФАС по Алтайскому краю с ходатайством о продлении срока рассмотрения

предупреждения о прекращении действий(бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства №510/5 от 29.02.2012г. (письмо от 11.03.2012г. №5).

Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №510/5 от 29.02.2012г. управлением ФАС по Алтайскому краю было удовлетворено, срок исполнения данного предупреждения продлен до 21.03.2012г.

Письмом от 22.03.2012г. №84 ОАО «Барнаульская горэлектросеть» известило УФАС по Алтайскому краю об исполнении предупреждения №510/5 от 29.02.2012г., путем направления в адрес М., Н. письма об исключении п.9.11 из проекта договора энергоснабжения №4143 от 06.12.11г. Данное письмо (исх. №83 от 21.03.2012г.) было следующего содержания «ОАО «Барнаульская горэлектросеть» уведомляет Вас об исключении п.9.11 из проекта договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г.», и адресовано оно было М., Н. (пр.Комсомольский,40,г.Барнаул).

Однако к представленным документам не приложена копия протокола согласования разногласий к договору энергоснабжения №4143, подписанного со стороны ОАО «Барнаульская горэлектросеть», как то предусматривает действующее законодательство.

Федеральным [законом](#) от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" Правительство Российской Федерации наделено полномочиями по утверждению основных положений функционирования оптового рынка и основных положений функционирования розничных рынков; по утверждению основ ценообразования в сфере регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике. В пределах своей компетенции Правительство Российской Федерации утвердило основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики от 31.08.2006 N 530 (Далее [Правила](#) № 530).

[Статьей 6](#) Федерального закона от 26.03.2003 № 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" (в редакции Федерального [закона](#) от 04.11.2007 N 250-ФЗ) предусмотрено, что утверждаемые Правительством Российской Федерации основные положения функционирования розничных рынков и иные регулирующие функционирование (ценообразование) оптового и розничных рынков нормативные документы обязательны для сторон публичного договора со дня их вступления в силу и распространяются также на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров, если указанными нормативными документами не установлен иной срок их вступления в силу.

Согласно пункта 63 Правил №530 в течение 30 дней со дня получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) гарантирующий поставщик обязан ее рассмотреть и направить (передать) заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае если заявителем представлен проект договора - подписать его или направить ему протокол разногласий.

Заявитель, получивший от гарантирующего поставщика проект договора в случае несогласия с условиями, содержащимися в проекте договора вправе в свою очередь направить гарантирующему поставщику протокол разногласий.

Гарантирующий поставщик обязан в течение 7 дней со дня получения от заявителя указанного протокола разногласий принять меры по урегулированию разногласий либо в письменной форме уведомить заявителя об отказе во внесении полученных предложений в проект договора с указанием причин отказа, которые могут быть обжалованы заявителем в суде.

Указанная [норма](#) предусматривает возможность разрешения возникшего преддоговорного спора с лицом, направившим оферту, для которого заключение договора обязательно, в судебном порядке.

Вместе с тем, это обстоятельство не исключает возможность признания действий такого лица, если оно занимает доминирующее положение на рынке определенного товара, противоречащими требованиям [ч. 1 ст. 10](#) Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при наличии установленных этой [нормой](#) последствий.

Пунктом 68 Правил №530 предусмотрено, что на розничных рынках, функционирующих на территориях, включенных в ценовые зоны оптового рынка, в отношении потребителей (покупателей), выбравших для расчетов с гарантирующим поставщиком пятую или шестую ценовую категорию, стоимость отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления компенсируется в соответствии с Правилами определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность).

На розничных рынках, функционирующих на территориях, включенных в ценовые зоны оптового рынка, потребители (покупатели), **не выбравшие для расчетов с гарантирующим поставщиком пятую или шестую ценовую категорию, производят оплату потребленной электрической энергии исходя из фактических объемов потребления в соответствующем периоде.** Включение в договоры энергоснабжения (договоры купли-продажи (поставки) электрической энергии) с такими потребителями (покупателями) положений о необходимости компенсации ими стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления не допускается.

Статья 544 ГК РФ предусматривает, что 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.

На основании вышеизложенного, действия ОАО «Барнаульская горэлектросеть» выразившиеся в навязывании невыгодных условий при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. противоречат нормам действующего законодательства и ущемляют интересы М., Н.

В свою очередь, письмом от 12.04.2012г. в УФАС по Алтайскому краю ОАО «Барнаульская горэлектросеть» указало, что во исполнение определения о назначении дела №10-ФАС 22-АМ/03-12 о нарушении антимонопольного

законодательства к рассмотрению № 886/5 достигнуто соглашение по вопросу заключения договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. с М., Н., являющимися собственниками нежилого помещения, расположенного по адресу: пр.Комсомольский,40 г.Барнаул, путем подписания протокола согласования разногласий 10.03.2012г.

В качестве доказательств представлен протокол согласования разногласий от 10.03.2012г к договору энергоснабжения №4143 подписанный со стороны заявителя и ОАО «Барнаульская горэлектросеть».

Исходя из вышеизложенных фактов, приведенных доводов и писем ОАО «Барнаульская горэлектросеть» (от 11.03.2012г. №5, от 22.03.2012г. №84) Комиссия УФАС приходит к выводу о том, что протокол согласования разногласий от 10.03.2012г к договору энергоснабжения №4143 фактически был подписан позднее, чем указано в нем, т.е не 10.03.2012г., а после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Общества.

Согласно ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является, в том числе, ущемление интересов других лиц.

Приказом управления ФАС по Алтайскому краю от 21.09.1999г. №172 (изм. от 21.07.2007г. №175) ОАО «Барнаульская горэлектросеть» включено в Реестр занимающих доминирующее положение хозяйствующих субъектов на рынке купли-продажи (поставке) электрической энергии, в г. Барнауле по границе балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Барнаульская сетевая компания».

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» занимающему доминирующее положение хозяйствующему субъекту запрещается совершать любые действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции **и (или) ущемление интересов других лиц.**

Таким образом, действия ОАО «Барнаульская горэлектросеть», выразившиеся в необоснованном навязывании невыгодных условий при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. с собственниками (М., Н.) нежилого помещения, расположенного по пр.Комсомольскому,40 г.Барнаул, нарушают требования п.68 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 530, чем ущемляют интересы вышеуказанных заявителей, и противоречат ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

## РЕШИЛА

1. Признать действия ОАО «Барнаульская горэлектросеть»,

выразившиеся в необоснованном навязывании невыгодных условий при заключении договора энергоснабжения №4143 от 06.12.2011г. с собственниками (М., Н.) нежилого помещения, расположенного по пр.Комсомольскому,40 г.Барнаул, а именно: предусматривающего включение п.9.11 в договор энергоснабжения №4143 нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с добровольным устранением ОАО «Барнаульская горэлектросеть» нарушения антимонопольного законодательства до вынесения решения рассмотрение дела в отношении ОАО «Барнаульская горэлектросеть» прекратить.