

27 мая 2009г.
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
комиссии:
Члены
комиссии:

Корнеев В.Г., руководитель Ростовского УФАС
России
Кожемяко Н.А., начальник отдела изучения и
контроля товарных рынков Ростовского УФАС
России
Колокольцева М.Н., ведущий специалист-
эксперт отдела изучения и контроля товарных
рынков Ростовского УФАС России
Багдасарова Э.С., специалист 1 разряда
отдела изучения и контроля товарных рынков
Ростовского УФАС России

рассмотрев дело № 136 по признакам нарушения ОАО «Ростовоблгаз» (344022, г. Ростов-на-Дону, пр. Кировский, 40а) в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» (346630, Ростовская область, г. Семикаракорск, ул. Островского, 1) ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2007г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон)

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступил депутатский запрос депутата Государственной Думы Федерального собрания Российской Федерации (пятого созыва) Коломейцева Н.В. (вх.1310 от 12.02.2009г.) о неправомерных действиях ОАО «Ростовоблгаз» в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него при заключении договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно - диспетчерское обеспечение (далее – Договор ВДГО и АДО).

Раздел 4 типового Договора ВДГО и АДО «Порядок расчетов» содержит пункт 4.2, на основании которого: «Заказчик производит оплату услуг Исполнителю по техническому обслуживанию ВДГО в порядке предоплаты, в размере 100 % стоимости услуг, указанных в п. 1.1 данного Договора, при заключении настоящего Договора». Пункт 4.5 Договора ВДГО и АДО предусматривает пересмотр стоимости услуг Исполнителем в связи с изменением ценообразующих факторов.

В раздел 5 «Ответственность сторон» типового Договора ВДГО и АДО в пункты 5.1. и 5.2 включены условия о том, что при непременном перечислении Заказчиком предварительной оплаты Исполнитель вправе не преступать к выполнению услуг по ТО ВДГО и АДО, также при невнесении предварительной платы в день заключения Договора ВДГО и АДО данный договор считается незаключенным.

Включение в Договор ВДГО и АДО вышеназванных условий послужило основанием возбуждения в отношении ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» настоящего дела.

В отзыве по настоящему делу ответчик привел следующие доводы:

ОАО «Ростовоблгаз» является одной из организаций, имеющих полномочия оказывать услуги по техническому обслуживанию общедомового газового оборудования. Для оказания данных услуг ОАО «Ростовоблгаз» были разработаны типовые формы Договоров на ВДГО и АДО. В связи с тем, что для оказания данных услуг ОАО «Ростовоблгаз» понесло расходы по приему на работу специалистов, их обучению и обеспечению необходимыми инструментами, а бюджет ОАО «Ростовоблгаз» не предусматривал данные расходы, в типовых формах договоров предусмотрено условие о 100 % предоплате. Действующее законодательство не запрещает установление в договоре предварительной оплаты за оказание услуг. Договор на ВДГО и АДО не является публичным и обязательным для ОАО «Ростовоблгаз». ОАО «Ростовоблгаз» были разработаны типовые формы протоколов разногласия, которые предлагались одновременно с самим Договором ВДГО и АДО. Если гражданина не устраивают условия указанные в протоколе разногласий, то он может направить свой вариант протокола разногласий. Кроме того, население может заключить

аналогичный договор с другой организацией оказывающей такие услуги.

Изучив материалы дела, выслушав представителей сторон, комиссия пришла к следующим выводам.

По настоящему делу проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке предоставления услуги населению по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерскому обслуживанию (далее – ТО ВДГО и АДО) в географических границах Семикаракорского района Ростовской области, согласно требованиям Порядка проведения анализа и оценки конкурентной среды на товарных рынках, утвержденного Приказом ФАС России от 25.04.2006 № 108. В результате анализа установлено, что ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» является единственным исполнителем вышеназванных услуг, и его доля на данном рынке составляет 100 %.

В соответствии с ч.1 ст.5 Закона ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» занимает доминирующее положение на рынке услуг по ТО ВДГО и АДО в географических границах Семикаракорского района Ростовской области.

В этой связи, в соответствии с ч. 1 ст.5 Закона, п.33 Приказа №108, положение ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» на указанном рынке является доминирующим.

Услуга по ТО ВДГО и АДО может быть оказана только в месте нахождения газового оборудования и закупка рассматриваемой услуги в соответствии с «Правилами поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан», утвержденными Постановлением Правительства РФ №549 от 21.07.2008г. (далее – Правила поставки газа) возможно только у специализированной организации – газораспределительной организации, допущенной в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющей аварийно-диспетчерскую службу либо заключившей договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

На территории Семикаракорского района Ростовской области ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз».

Объем оказанных ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Семикаракорского района Ростовской области за период с 01.01.2008 по 13.03.2009 в натуральном выражении составил 2486 Договоров ВДГО и АДО, в том числе 2 Договора ВДГО и АДО были заключены с протоколом разногласий по п. 4.2., согласно которым «заказчик производит оплату за техническое обслуживание ВДГО в момент получения данных услуг от Исполнителя по договору».

ОАО «Ростовоблгаз» были разработаны две типовые формы протокола разногласий, которыми предлагалось внести изменения в пункт 4.2: «Заказчик производит оплату за техническое обслуживание ВДГО в следующем порядке: 50 % стоимости услуг, установленных п.1.1 настоящего договора в момент заключения договора; 50% в момент получения данных услуг от Исполнителя по договору» или «заказчик производит оплату за техническое обслуживание ВДГО в момент получения данных услуг от Исполнителя по договору».

При заключении Договора ВДГО и АДО с момента вступления в действие «Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан», утвержденных Постановлением Правительства РФ № 549 от 21.07.2008г. (далее – Правила поставки газа) наличие Договора ВДГО и АДО является обязательным условием для поставки природного газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан.

В соответствии с п.п. б) п. 13 Правил поставки газа, отсутствие у физического лица Договора ВДГО и АДО является основанием для отказа поставщика газа от заключения договора поставки газа.

Согласно п.п. е) п. 45 Правил поставки газа в случае отсутствия у абонента Договора ВДГО и АДО, заключенного со специализированной организацией, поставщик газа вправе в одностороннем порядке приостановить исполнение обязательств по поставке газа с предварительным письменным уведомлением абонента.

По информации представленной ООО «Ростоврегионгаз» до 07.05.2009г. ограничения поставки газа абонентам по причине отсутствия Договора ВДГО и АДО не производились в связи с отопленным периодом. В связи с завершением отопительного периода ООО «Ростоврегионгаз» вправе производить отключения подачи газа абонентам, не исполняющим обязанности, предусмотренные Правилами поставки газа.

Обязанность абонента обеспечивать надлежащее техническое состояние внутридомового газового оборудования и своевременно заключать Договор ВДГО и АДО установлена п.п. к) п. 21 Правил поставки газа.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод, что Договор ВДГО и АГО относится к публичным договорам, таким образом в случае отказа потребителя проавансировать работу, исполнитель не вправе отказаться от заключения договора по причине несогласия с данной позицией, поскольку в силу ст. 426 Гражданского кодекса РФ отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Так же в соответствии с абз. 2 ст. 37 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»: «Потребитель обязан оплатить выполненную исполнителем в полном объеме работу после ее принятия потребителем. С согласия потребителя работа может быть оплачена им при заключении договора в полном размере или путем выдачи аванса». Однако, ОАО «Ростовоблгаз» лишило контрагентов права выбора условия оплаты по договору, включив условие о 100 % предоплате в типовую форму Договора ВДГО и АДО.

В ходе рассмотрения дела 27.05.2009г. ОАО «Ростовоблгаз» представило новую редакцию Договора ВДГО и АДО в соответствии с которой: «Заказчик производит оплату за техническое обслуживание ВДГО в момент получения данных услуг от Исполнителя по договору. Подтверждением оплаты за получение услуги является выданная Исполнителем квитанция».

Заключение ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» в период с 01.01.2008 по 13.03.2009г. 2484 Договоров ВДГО и АДО с условием 100 % предоплаты из 2486 всего заключенных договоров, свидетельствует о нарушении запрета, установленного ч. 1 ст. 10 Закона, в соответствии с которой запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него и прямо не предусмотренные законодательством.

Однако принимая во внимание факт введения в действие новой редакции Договора ВДГО и АДО, соответствующей требованиям законодательства, комиссия пришла к выводу о необходимости прекращения производства по делу.

В связи с тем, что ОАО «Ростовоблгаз» не представило доказательств об исполнении возложенных на себя обязательств по Договорам ВДГО и АДО, заключенным в период с 01.01.2008г. по 13.03.2009г., комиссия пришла к выводу о нецелесообразности выдачи ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» нарушившими ч.1 ст.10 Закона в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него и прямо не предусмотренных законодательством.
2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Ростовоблгаз» в лице филиала «Семикаракорскрайгаз» не выдавать.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Ростовского ФУАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

Председатель комиссии:

В.Г. Корнеев

Члены комиссии:

Н.А. Кожемяко

М.Н. Колокольцева

Э.С. Багдасарова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.