

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «19» октября 2011 г. В полном объеме решение изготовлено «01» ноября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> - председателя комиссии, зам. руководителя управления, членов комиссии <...> - начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти; <...> - заместителя начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти; <...> - специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти; <...> - специалиста-эксперта отдела товарных рынков и рекламы, в присутствии представителя ООО «ЭнергоСервис» - <...>, представителя МУП «Коммунальные услуги» - <...>, рассмотрев дело № А-10/57 2011, возбужденное по признакам нарушения МУП «Коммунальные услуги» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выраженного в уклонении от заключения с ООО «ЭнергоСервис» публичного договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление ООО «ЭнергоСервис» по факту уклонения Муниципального унитарного предприятия «Коммунальные услуги» с. Поярково (далее МУП «Коммунальные услуги») от заключения с ООО «ЭнергоСервис» договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде.

В порядке осуществления государственного контроля соблюдения антимонопольного законодательства и в ходе рассмотрения заявления Амурским УФАС России в адрес МУП «Коммунальные услуги» направлен запрос по обстоятельствам, изложенным в заявлении ООО «ЭнергоСервис».

По результатам рассмотрения представленных в Амурское УФАС России сведений и документов Амурским УФАС России в соответствии с приказом от 06.09.2011 № 303 возбуждено дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении МУП «Коммунальные услуги» и создана комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пояснениям представителя ООО «ЭнергоСервис», 3 декабря 2010 года собственниками многоквартирных домов по ул. Амурская 64, 92, 94 в качестве управляющей организации избрано ООО «ЭнергоСервис». Согласно нормам Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) ООО «ЭнергоСервис» должно было заключить договоры с энергоснабжающей организацией. Многократно направлялись предложения – оферты заключить договоры теплоснабжения, на что МУП «Коммунальные услуги» отвечало отказом. Договор подписывать на сегодняшний день МУП «Коммунальные услуги» не желает, и также продолжает давать ответы отрицательного характера и предлагать соглашения на заведомо невыгодных условиях. На основании этого ООО «ЭнергоСервис» просит обязать МУП «Коммунальные услуги» заключить договоры и применить меры административной ответственности.

Согласно пояснениям представителя МУП «Коммунальные услуги», предприятие не уклоняется от заключения публичных договоров. ООО «ЭнергоСервис» не представлена техническая документация на дома. Проекты договоров не содержат существенные условия.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

03.12.2010 и 05.12.2010 по итогам заочного голосования собственниками жилых помещений многоквартирных домов, расположенных по адресам: с. Поярково, ул. Амурская 64, 92, 94 в качестве управляющей организации выбрано ООО «ЭнергоСервис». Собственниками жилых помещений многоквартирных домов, расположенных по адресам: с. Поярково, ул. Амурская 64, 92, 94 с ООО «ЭнергоСервис» заключены договоры управления данными домами.

10.12.2010 ООО «ЭнергоСервис» направило в адрес главы Поярковского сельсовета, МУП «Коммунальные услуги» уведомление о том, что на основании решений общих собраний собственников помещений домов № 64, 92, 94 по ул. Амурской управляющей организацией выбрана ООО «ЭнергоСервис» с приложением копий протоколов, решений собственников, уведомлений о проведении собраний, договоров управления.

14.12.2010 ООО «ЭнергоСервис» направило в адрес главы Поярковского сельсовета, МУП «Коммунальные услуги» уведомление о том, что в соответствии с частью 10 статьи 162 ЖК РФ техническая и иная документация должна быть передана вновь выбранной управляющей организации за тридцать дней до прекращения действия прежнего договора.

Письмом от 15.12.2010 МУП «Коммунальные услуги» сообщило, что возвращает ООО «ЭнергоСервис» документы без рассмотрения и то, что МУП «Коммунальные услуги» не является управляющей организацией и соответственно никакой документации не имеет. Предоставление услуг будет выполнять МУП «Коммунальные услуги», а права перепродажи ООО «ЭнергоСервис» никто не давал.

21.12.2010 уполномоченными представителями дома № 64, 92, 94 по ул. Амурская МУП «Коммунальные услуги» направлены письма с просьбой расторгнуть договоры с каждым собственником и заключить общие договоры теплоснабжения и водоснабжения с ООО «ЭнергоСервис».

В ответе письмом от 24.12.2010 МУП «Коммунальные услуги» указало, что ни одна статья ГК РФ, ЖК РФ не дает право управляющей организации собирать платежи без согласия непосредственного исполнителя, а также не обязывает исполнителя коммунальных услуг заключать договор с посредником на перепродажу услуг. Также МУП «Коммунальные услуги» сообщило, что никогда и ни с какой компанией договор заключать не будет. И ни один закон не обязывает это делать.

21.12.2010 ООО «ЭнергоСервис» направило в адрес МУП «Коммунальные услуги» письмо, в котором просит заключить общий договор на тепло, водоснабжение, а также направить в адрес ООО «ЭнергоСервис» проекты договоров.

24.12.2010 МУП «Коммунальные услуги» ответило ООО «ЭнергоСервис», что ни один законодательный акт не дает права на перепродажу услуг без согласия

исполнителя. МУП «Коммунальные услуги» никому и никогда не доверит пользоваться деньгами, заработанными коллективом и «прошу больше не беспокоить бессмысленной перепиской».

Письмом от 02.02.2011 № 29 ООО «ЭнергоСервис» направило МУП «Коммунальные услуги» договоры на теплоснабжение № 1, 2, 3 от 01.01.2011 с просьбой подписать и вернуть их.

Письмом от 22.03.2011 МУП «Коммунальные услуги» сообщило ООО «ЭнергоСервис», что договор возвращен без подписания с требованием обеспечить выполнение условий Постановления № 307. Ссылка на формулу расчета размера платы за потребляемую тепловую энергию обоснованна. Для ускорения процесса заключения договоров МУП «Коммунальные услуги» рекомендует или установить счетчики учета тепловой энергии и расхода воды в тепловых сетях или предоставить техническую документацию на обслуживаемые дома.

В соответствии с п. 6 части 3 Устава ООО «ЭнергоСервис», утвержденного решением участника общества от 14.12.2009 (с изменениями от 10.06.2010) Общество осуществляет управление жилыми домами в соответствии с правилами и нормами эксплуатации.

Согласно представленным Администрацией Поярковского сельсовета сведениям, на территории Поярковского сельсовета производство и продажу коммунальных ресурсов (тепло-, водоснабжение и водоотведение) осуществляет МУП «Коммунальные услуги».

В соответствии с пунктом 5.1 Устава МУП «Коммунальные услуги», утвержденного Постановлением главы Администрации Поярковского сельсовета № 17 от 23.03.2007, предприятие оказывает все виды коммунальных населению, предприятиям.

Пунктом 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции установлено, что доминирующим 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.

Амурским УФАС России проведен анализ товарного рынка по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в с. Поярково Михайловского района Амурской области и установлен факт доминирующего положения МУП «Коммунальные услуги» на данном товарном рынке.

В соответствии с пунктом 5 ч. 1 ст. 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями

(заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

В соответствии с частью 2 статьи 162 Жилищного кодекса Российской Федерации по договору управления многоквартирным домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную, направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Пунктом 49 (подпункт 8) Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 307 (далее Правила № 307) предусмотрено, что при выборе собственниками помещений в многоквартирном доме способа управления домом управляющей организацией, последняя (исполнитель) обязана заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры или самостоятельно производить коммунальные ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг потребителям.

Согласно пункту 2 статьи 421 ГК РФ понуждение к заключению договоров не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с пунктами 1, 3 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 Кодекса.

В силу пункта 1 статьи 445 ГК РФ 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.

Пункт 3 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» устанавливает, что единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами

организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 539 ГК РФ энергоснабжающая организация по договору энергоснабжения обязуется подавать абоненту через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию. При этом договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

В связи с тем, что МУП «Коммунальные услуги» является энергоснабжающей организацией, а ООО «ЭнергоСервис» - абонентом, то для МУП «Коммунальные услуги» заключение с ООО «ЭнергоСервис» договора теплоснабжения обязательно, указанный договор является публичным.

Не согласившись с представленными проектами договоров, ответчик обязан был на основании приведенной нормы направить в адрес ООО «ЭнергоСервис» протокол разногласий, т.е. акцепт оферты на иных условиях, вместо чего в отсутствие каких-либо оснований проекты договоров были возвращены. МУП «Коммунальные услуги» письменно заявлено об отказе от заключения договора, необоснованно предложено привести проекты в соответствии с действующим законодательством.

Доказательства проведения сторонами согласительных процедур в целях урегулирования разногласий по представленным ООО «ЭнергоСервис» проектам договоров теплоснабжения в материалы дела не представлены. Как следует из решения Арбитражного суда Амурской области от 02.08.2011 по делу № А04-1949/2011 согласительные процедуры не проводились.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно пункту 15 Правил № 307 размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

Проектом договора теплоснабжения № 1 от 01.01.2011, предложенным ООО «ЭнергоСервис» определен:

- предмет договора – тепловая энергия в виде горячей воды, отпускаемая энергоснабжающей организацией на нужды Абонента в соответствии с установленными условиями и величинами потребления по адресу: ул. Амурская № 64 с. Поярково Михайловского района;

- годовой отпуск тепловой энергии – 377, 1 Гкал;

- цена договора 613677,6;

- ответственность сторон.

Проектом договора теплоснабжения № 2 от 01.01.2011, предложенным ООО «ЭнергоСервис» определен:

- предмет договора – тепловая энергия в виде горячей воды, отпускаемая энергоснабжающей организацией на нужды Абонента в соответствии с установленными условиями и величинами потребления по адресу: ул. Амурская № 92 с. Поярково Михайловского района;

- годовой отпуск тепловой энергии – 216,9 Гкал;

- цена договора 353075,58;

- ответственность сторон.

Проектом договора теплоснабжения № 3 от 01.01.2011, предложенным ООО «ЭнергоСервис» определен:

- предмет договора – тепловая энергия в виде горячей воды, отпускаемая энергоснабжающей организацией на нужды Абонента в соответствии с установленными условиями и величинами потребления по адресу: ул. Амурская № 94 с. Поярково Михайловского района;

- годовой отпуск тепловой энергии – 112,1 Гкал;

- цена договора 182342,16;

- ответственность сторон.

В соответствии с пунктом 4.1 проектов договоров теплоснабжения № 1, 2, 3, годовой отпуск тепловой энергии с разбивкой на 12 месяцев определяется согласно тарифа для населения, утвержденного сессией Совета народных депутатов Поярковского сельсовета.

Годовой отпуск тепловой энергии определен ООО «ЭнергоСервис» исходя из количества проживающих человек и нормативов потребления коммунальных услуг, что соответствует Правилам № 307.

Проекты договоров теплоснабжения № 1, 2, 3 содержат существенные условия, необходимые для их заключения.

Многоквартирные дома по ул. Амурская 64, 92, 94 имеют технологическое присоединение к тепловым сетям МУП «Коммунальные услуги», так как ранее теплоснабжение осуществлялось, что следует из пояснений сторон по делу.

Предъявление МУП «Коммунальные услуги» требований о выполнении выданных технических условий для ООО «ЭнергоСервис» не обоснованно, так как подключение к имеющимся тепловым сетям не требуется.

Предъявление МУП «Коммунальные услуги» ООО «ЭнергоСервис» требований о предоставлении технической документации на спорные дома необоснованно, так

как техническая возможность поставки тепловой энергии в спорные дома через присоединенную сеть у МУП «Коммунальные услуги» имеется. Согласно пояснениям сторон, МУП «Коммунальные услуги» фактически осуществляет поставку тепловой энергии в указанные многоквартирные дома.

Ответы МУП «Коммунальные услуги» от 21.02.2011, 22.03.2011 на проекты договоров ООО «ЭнергоСервис» в соответствии с которыми МУП «Коммунальные услуги» возвращает договоры без подписания, свидетельствуют об уклонении МУП «Коммунальные услуги» от заключения этих договоров и не могут рассматриваться в качестве согласительных процедур.

На основании изложенного, в действиях МУП «Коммунальные услуги» усматривается нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выраженное в уклонении от заключения с ООО «ЭнергоСервис» публичного договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде.

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

РЕШИЛА:

1. Признать положение Муниципального унитарного предприятия «Коммунальные услуги» на товарном рынке по производству, передаче, распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах с. Поярково Михайловского района, доминирующим.

2. Признать действия Муниципального унитарного предприятия «Коммунальные услуги», выраженные в уклонении от заключения с ООО «ЭнергоСервис» публичного договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде, нарушающими пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать Муниципальному унитарному предприятию «Коммунальные услуги» предписание о прекращении нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>