

РЕШЕНИЕ По делу № 64-2/21-2011 по признакам нарушения ОАО «ТСК» Федерального закона от «О защите конкуренции» 10 июня 2011 года г. Тула Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, при участии лиц: < --- > представителей ОАО «Тулская сбытовая компания» о доверенности < --- > – представителей ООО «ТПК «БиоФуд» по доверенности, рассмотрев дело № 64-2/21-2011 по признакам нарушения ОАО «ТСК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», УСТАНОВИЛА: В Управление поступило заявление (вх. № 2507 27.05.2011г.) ООО «ТПК «БиоФуд» по вопросу навязывания ОАО «ТСК» невыгодных условий договора снабжения электрической энергии в части порядка оплаты за поставленную электрическую энергию. Из материалов антимонопольного дела следует, что между ООО «ТПК «БиоФуд» и ОАО «ТСК» (гарантирующий поставщик) заключен договор снабжения электрической энергии № 561 от 01.11.2006г. (далее – Договор), в соответствии с пунктом 5.2 которого покупатель обязуется оплачивать энергию и оказанные услуги в следующие сроки: до 25 числа месяца, предшествующего расчетному, объем оказываемых услуг и электропотребление, предусмотренное договором на расчетный месяц (приложение № 1 к договору), в размере согласно приложению № 1 «А». Окончательный расчет за поставленную электроэнергию, оказанные услуги и другие платежи производятся Покупателем, с учетом фактически произведенного платежа, до 12 числа месяца, следующего за расчетным, на основании счета – фактуры по показаниям приборов учета и за оказанные услуги, которые Покупатель получает у Поставщика до 5-го числа месяца, следующего за расчетным. Кроме того, в Договоре стороны согласовали следующие условия: • изменение условий настоящего Договора и дополнения к нему могут производиться путем заключения дополнительных соглашений, подписанных обеими сторонами, в течение всего срока действия договора (пункт 7.6); • в случае принятия законов или иных нормативно-правовых актов, устанавливающих иные правила исполнения публичных договоров или содержащих иные правила деятельности Поставщика, установленные такими документами новые нормы обязательны для Сторон с момента их вступления в силу, если самими нормативными правовыми актами не установлен иной срок (пункт 7.7). Договор энергоснабжения является публичным договором. В соответствии со статьей 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров с гарантирующими поставщиками установлены разделом IV Основных положения функционирования розничных рынков электрической энергии (утв. постановлением Правительства РФ от 31.08.2006г. № 530). С 17.11.2009 вступила в силу новая редакция (утвержденная постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 N 816) Основных положений № 530, пунктом 70 которых установлено императивное правило регулирования порядка расчетов за потребленную электрическую энергию. В частности, пункт 70 Правил, определяющий порядок расчетов с потребителями, был принят в следующей редакции: «Покупатели (за исключением граждан-потребителей и исполнителей коммунальной услуги по электроснабжению, приобретающих электрическую энергию в объеме, определяемом в соответствии с пунктом 89 настоящих Правил) оплачивают электрическую энергию (мощность) гарантирующему поставщику по тарифу, установленному органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для данной категории

потребителей, и свободным (нерегулируемым) ценам за потребленный объем электрической энергии (мощности) в следующем порядке: 30 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 10-го числа этого месяца; 40 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 25-го числа этого месяца; фактически потребленная в истекшем месяце электрическая энергия (мощность) с учетом средств, ранее внесенных потребителями в качестве оплаты за электрическую энергию (мощность) в расчетном периоде, оплачивается в срок до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления электрической энергии (мощности) за расчетный период меньше договорного объема, излишне уплаченная сумма засчитывается в счет платежа за следующий месяц». Учитывая, что указанная норма носит императивный характер, ОАО «ТСК» с момента вступления изменений в законную силу стало применять данный порядок расчетов. В связи с тем, что 31.12.2010г. в Постановление Правительства № 530 от 31.08.2006г. внесены изменения (постановление Правительства от 31.12.2010г. № 1242 «О внесении изменений в некоторые акты правительства Российской Федерации по вопросам функционирования розничных рынков электрической энергии»), отменяющие императивно установленные сроки и размеры платежей, ОАО «ТСК» в 2011 году продолжило расчеты за потребленную электроэнергию в сроки, установленные пунктом 5.2 Договора. Однако данный порядок расчета является невыгодным для ООО «ТПК «БиоФуд» поскольку фактически устанавливает 100% предоплату. Частью 1 статьи 450 Гражданского кодекса РФ установлено, что изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. 27.04.2011г. ООО «ТПК «БиоФуд» обратилось в Новомосковское межрайонное отделение ОАО «ТСК» с предложением внести изменения в пункт 5.2. Договора, направив оферту дополнительного соглашения к договору, которой предлагалось изменить порядок и сроки оплаты в соответствии с пунктом 70 Основных положений. 11.05.2011г. ООО «ТПК «БиоФуд» получило официальный отказ в заключении дополнительного соглашения к Договору № 561 от 01.11.2006г. В своем ответе Новомосковское межрайонное отделение ОАО «ТСК» указало, что пункт 5.2 Договора не противоречит пункту 70 Основных положений. В мае 2011 года Общество дважды обращалось в ОАО «ТСК» с аналогичным предложением внести изменения в Договор путем подписания дополнительного соглашения (вх. ОАО «ТСК» от 13.05.2011г., от 24.05.2011г.). Однако на все обращения ООО «ТПК «БиоФуд» ОАО «ТСК» ответило отказом в заключении дополнительного соглашения в Договору (исх. № 08-616 от 18.05.2011г., № 08-706 от 01.06.2011г.). Свою позицию ОАО «ТСК» основывает на части 2 статьи 540 Гражданского Кодекса РФ, а именно, договор энергоснабжения заключенный на определенный срок считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении, либо о заключении нового договора. Поскольку в указанный срок от Общества не поступило заявление об изменении условий Договора, Договор продлен на 2011 год тех же условиях, что не противоречит действующим нормативно - правовым актам. При этом ОАО «ТСК» не принимает во внимание, что в соответствии с пунктом 7.6 Договора изменение условий настоящего Договора и дополнения к нему производятся путем заключения дополнительных соглашений, подписанных обеими сторонами, в течение всего срока действия договора. По заявлению ООО «ТПК «БиоФуд» условия Договора, касающиеся сроков оплаты за электрическую

энергию, предусматривающие почти стопроцентную предоплату, являются обременительными для общества. Применяемый в 2010 году порядок оплаты за услуги для ООО «ТПК «БиоФуд» является наиболее приемлемым. Комиссия считает, что в данном случае отказ ОАО «ТСК» от внесения изменений в Договор ущемляет интересы ООО «ТПК «БиоФуд» и его следует расценивать как навязывание невыгодных условий договора для ООО «ТПК «БиоФуд». В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные 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). В силу статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, признается доминирующим. В соответствии с пунктом 3.6.4. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (утв. Приказом Федеральной антимонопольной службы от 17.01.2007г. № 5), определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр. Приказом Тульского УФАС России № 43 от 26.06.2007г. ОАО «ТСК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 50%, на товарном рынке услуг – купле продаже (поставке) электрической энергии, в географических границах Тульской области. Таким образом, ОАО «ТСК», занимая доминирующее на товарном рынке услуг купле продаже (поставке) электрической энергии, неправомерно навязывает ООО «ТПК «БиоФуд» невыгодные для него условия Договора снабжения электрической энергии № 561 от 01.11.2006г., в части порядка и сроков оплаты электрической энергии, что повлекло нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». Подпунктом «и» пункта 2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что антимонопольный орган в пределах своих полномочий выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о заключении договоров, об изменении условий договоров или о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующие ходатайство. В ходе рассмотрения дела

представителем ООО «ТПК «БиоФуд» было заявлено соответствующее ходатайство об обязанности ОАО «ТСК» изменить условия договора в части порядка и сроков оплаты за поставленную электрическую энергию. Комиссия считает данное ходатайство мотивированным и подлежащим удовлетворению. Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции», Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать ОАО «ТСК» занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг купле продаже (поставки) электрической энергии в географических границах Тульской области с долей более 50%. 2. Признать ОАО «ТСК» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части навязывания ООО «ТПК «БиоФуд» невыгодных условий договора снабжения электрической энергии в части порядка и сроков расчета за потребленную электроэнергию. 3. Выдать ОАО «ТСК» предписание о прекращении нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: внести изменения в условия договора снабжения электрической энергии в части порядка и сроков оплаты за потребленную электрическую энергию. 4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса виновного лица к административной ответственности. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. ПРЕДПИСАНИЕ 10 июня 2011 года г. Тула Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 10 июня 2011 года по делу 64-2/21-2011 ОАО «ТСК», части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» ПРЕДПИСЫВАЕТ: ОАО «ТСК» в срок до 5 июля 2011 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.06г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов ООО «ТПК «БиоФуд», а именно: внести изменения в условия договора снабжения электрической энергии в части порядка и сроков оплаты за потребленную электрическую энергию О выполнении настоящего предписания сообщить в Тульское УФАС России до 8 июля 2011 года. Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предп