

## РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03-16/8

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «28» сентября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «30» сентября 2016 года

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Мурманского УФАС России Поповой И.Н.;

Членов Комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Басавина О.А., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Рединой Е.Н.,

при участии:

<...> – представителя АО «АтомЭнергоСбыт» по доверенности,

<...> - представителя ООО «ДомТехСервис» по доверенности,

рассмотрев дело № 05-03-16/8 по признакам нарушения по признакам нарушения Акционерным обществом «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075; ОГРН 1027700050278; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр.4) в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» (183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна д.5), (далее АО «АтомЭнергоСбыт», гарантирующий поставщик) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном уклонении от заключения с ООО «ДомТехСервис» договора энергоснабжения,

### УСТАНОВИЛА:

В Мурманское УФАС России поступило заявление ООО «ДомТехСервис» по вопросу уклонения АО «АтомЭнергоСбыт» от заключения договора энергоснабжения.

Как следует из заявления и приложенных материалов, ООО «ДомТехСервис» в соответствии с решениями общих собраний собственников помещений МКД является управляющей организацией в следующих многоквартирных домах пгт. Мурмаши:

- ул. Молодежная д. 1 (договор управления №06-05/М1 от 01.03.2014)
- ул. Молодежная д. 2 (договор управления №07-05/М2 от 01.03.2014)
- ул. Молодежная д.3 (договор управления №08-05/М3 от 01.03.2014)

- ул. Причальная д.3 (договор управления №21-08/П3 от 01.03.2014)
- ул. Причальная д.14 (договор управления №116-08/П14 от 01.03.2014)
- ул. Причальная д.16 (договор управления №62-08/П16 от 01.03.2014)
- ул. Причальная д.18 (договор управления №09-05/П-18 от 01.03.2014)
- ул. Причальная д.28 (договор управления №10-05/П-28 от 01.03.2014)

Предыдущий договор энергоснабжения был расторгнут в одностороннем порядке по инициативе АО «АтомЭнергоСбыт» в связи с наличием задолженности управляющей организации по оплате электрической энергии.

Письмом №05/23-Д от 05.02.2016 ООО «ДомТехСервис» направило в филиал «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» заявку о заключении договора энергоснабжения. К заявке были приложены следующие документы: свидетельство ОГРН, свидетельство ИНН, приказ о назначении руководителя, акты разграничения балансовой принадлежности – 7 шт. на каждую точку поставки, акты разграничения эксплуатационной ответственности сторон – 7 штук на каждую точку поставки, акты допуска прибора учета в эксплуатацию – 7 штук на каждую точку поставки, платежные реквизиты, договоры управления и протоколы общих собраний – по 8 штук на каждую точку поставки, отчет о показаниях ОДПУ электроэнергии в МКД по состоянию на 20.01.2016, копии технических паспортов – 8 штук на каждую точку поставки. Заявка получена Мурманским участком филиала «КолАтомЭнергоСбыт» 05.02.2016, о чем свидетельствует отметка о входящем номере.

АО «АтомЭнергоСбыт» письмом от 20.02.2016 №36-02/3755 (поступило в управляющую организацию 02.03.2016) уведомил ООО «ДомТехСервис» о приостановлении процедуры заключения договора энергоснабжения в связи с отсутствием в прилагаемых к заявке документах акта разграничения балансовой принадлежности сетей по объекту – многоквартирный дом по адресу пгт. Мурмаши ул. Причальная д.3.

ООО «ДомТехСервис» письмом от 02.03.2016 №05/76-Д выразило свое несогласие с приостановкой процедуры заключения договора, поскольку указанные акты разграничения балансовой принадлежности сетей были приложены в составе заявки на заключение договора, кроме того, в соответствии с пунктом 14 Правил заключения договоров снабжения коммунальными ресурсами (утв. Постановлением Правительства РФ от 14.02.2012 №124) предоставление исполнителем документов не в полном объеме не является основанием для отказа в заключении договора ресурсоснабжения. В этом случае ресурсоснабжающая организация сообщает исполнителю в письменной форме в течение 5 рабочих дней со дня получения документов о допущенных несоответствиях и порядке их устранения, после чего приостанавливает рассмотрение представленных документов без их возврата исполнителю вплоть до получения от него недостающих (правильно оформленных) документов.

В связи с неполучением от АО «АтомЭнергоСбыт» договора энергоснабжения ООО «ДомТехСервис» направило претензию от 17.03.2016 №05/86-Д по непредставлению проекта договора на энергоснабжение в отношении МКД.

21.04.2016 ООО «ДомТехСервис» письмом №05/128-Д от 21.04.2016 повторно направило в адрес гарантирующего поставщика оферту на заключение договора энергоснабжения с приложением необходимых документов.

АО «АтомЭнергоСбыт» ответ о согласии либо об отказе заключить договор энергоснабжения в адрес ООО «ДомТехСервис» не направило, что и послужило основанием для обращения управляющей организации в антимонопольный орган.

По результатам рассмотрения заявления, в соответствии с частью 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» АО «АтомЭнергоСбыт» было выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 29.04.2016 №05-06-16/87-1980. Согласно указанному предупреждению гарантирующему поставщику надлежало в срок до 16 мая 2016 года направить в адрес ООО «ДомТехСервис» проект договора энергоснабжения многоквартирных жилых домов №№ 1, 2, 3 по улице Молодежная, №№ 3, 14, 16, 18, 28 по улице Причальная в посёлке городского типа Мурмаши Мурманской области.

В установленный срок предупреждение исполнено не было.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона 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 в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В связи с вышеизложенным в соответствии с приказом Мурманского УФАС России от 30.05.2016 №60 в отношении АО «АтомЭнергоСбыт» в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» было возбуждено дело №05-03-16/8 о нарушении пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном уклонении от заключения с ООО «ДомТехСервис» договора энергоснабжения.

АО «АтомЭнергосбыт» в своих пояснения указало, что не имело намерения уклониться от заключения договора энергоснабжения с ООО «ДомТехСервис»; нарушение тридцатидневного срока для заключения такого договора обусловлено тем, что у гарантирующего поставщика имелись сомнения в том, что договор энергоснабжения может быть заключен с управляющей организацией в лице директора <...>, подписавшего заявку. Указанное АО «АтомЭнергосбыт» обосновало тем, что 25.02.2016, т.е. после получения заявки на заключение договора энергоснабжения, на официальном сайте Прокуратуры Мурманской области была размещена информация о том, что <...> назначено наказание в виде лишения свободы сроком на 1 год и 2 месяца в колонии-поселении. Таким образом, гарантирующий поставщик обладал информацией, что <...> в силу объективных причин не может исполнять функции единоличного исполнительного органа. Письмо ООО «ДомТехСервис» №05/76-Д от 02.03.2016 было подписано <...>, претензия от 17.03.2016 №05/86-Д была подписана и.о. директора <...>. В связи с этим, АО «АтомЭнергоСбыт» письмом от 01.04.2016 №36-02/7243 запросило у ООО «ДомТехСервис» документы, подтверждающие полномочия Никитиной Т.А. на осуществление действий от имени Общества. 12.04.2016 ООО «ДомТехСервис» направило в адрес гарантирующего поставщика приказ о вступлении <...> в

должность директора ООО «Мурмаши-Сервис» с 06.04.2016 и доверенность на <...> от 30.12.2015. Вместе с тем, согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 12.04.2016 директором ООО «ДомТехСервис» по-прежнему являлся <...>. ООО «ДомТехСервис» не уведомило АО «АтомЭнергоСбыт» о внесении соответствующих изменений в ЕГРЮЛ, указанная информация была получена гарантирующим поставщиком самостоятельно 16.05.2016.

АО «АтомЭнергоСбыт» сообщило, что во исполнение предупреждения Мурманского УФАС России, 16.06.2016, то есть в течение 30 дней со дня получения необходимых сведений, филиал «КолАтомЭнергоСбыт» заключил с ООО «ДомТехСервис» договор энергоснабжения в отношении вышеуказанных многоквартирных домов, распространив его действие с 01.06.2016.

Изучив материалы дела и заслушав доводы участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Согласно пункту 12 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) управляющие организации, товарищества собственников жилья, жилищные кооперативы или иные специализированные потребительские кооперативы, осуществляющие управление многоквартирными домами, не вправе отказываться от заключения в соответствии с правилами, указанными в части 1 статьи 157 ЖК РФ, договоров с ресурсоснабжающими организациями, которые осуществляют холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение, отопление (теплоснабжение).

Правила, обязательные при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утверждены Постановлением Правительства РФ от 14.02.2012 №124 (далее Правила №124).

В соответствии с пунктом 4 Правил №124 управляющая организация, товарищество или кооператив обращается в ресурсоснабжающую организацию для заключения договора ресурсоснабжения в случае, если на такую управляющую организацию, товарищество или кооператив в соответствии с договором управления многоквартирным домом, в том числе заключенным товариществом или кооперативом с управляющей организацией, уставом товарищества или кооператива возложена обязанность по предоставлению потребителям коммунальных услуг.

Таким образом, обязанность заявителя по заключению договора с ресурсоснабжающей организацией установлена в Жилищном кодексе РФ и Правилах N 124.

Пунктом 6 Правил №124 установлен перечень документов, прилагаемых к заявке:

правоустанавливающие документы исполнителя; документы, подтверждающие наличие у исполнителя обязанности предоставлять соответствующую коммунальную услугу потребителям; документы, подтверждающие факт подключения (технологического присоединения) многоквартирного дома (жилого дома) в установленном порядке к централизованным сетям инженерно-технического обеспечения, по которым осуществляется подача соответствующего вида коммунального ресурса; документы об установке и приеме в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора учета (при наличии такого прибора учета); протокол общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, на котором принято решение о внесении собственниками и пользователями помещений в многоквартирном доме платы за все или некоторые коммунальные услуги непосредственно ресурсоснабжающим организациям (если такое решение принято); документы, содержащие сведения о размере площади каждого жилого и нежилого помещения в многоквартирном доме, а также об общей площади помещений в многоквартирном доме; иные документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, регулирующими отношения в сфере электроэнергетики, теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, поставки газа применительно к поставке коммунальных ресурсов для целей оказания коммунальных услуг пользователям жилых и нежилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов.

В соответствии с пунктом 8 Правил №124 ресурсоснабжающая организация не вправе требовать от исполнителя представление документов, не предусмотренных настоящими Правилами.

В пункте 11 Правил №124 установлено, что в случае неполучения стороной, направившей заявку (оферту), в течение 30 дней со дня получения заявки (оферты) другой стороной ответа о согласии заключить договор ресурсоснабжения на предложенных условиях либо на иных условиях, соответствующих гражданскому и жилищному законодательству Российской Федерации, в том числе названным Правилам и нормативным правовым актам в сфере ресурсоснабжения, или об отказе от заключения договора ресурсоснабжения по основаниям, предусмотренным Правилами, а также в случае получения отказа от заключения договора ресурсоснабжения по основаниям, не предусмотренным названными Правилами, сторона, направившая заявку (оферту), вправе обратиться в суд с требованием о понуждении другой стороны, для которой заключение такого договора является обязательным, к заключению договора ресурсоснабжения.

Пунктом 13 Правил №124 установлен исчерпывающий перечень оснований для отказа ресурсоснабжающей организации от заключения договора ресурсоснабжения, таких как, отсутствие технологического присоединения (подключения) многоквартирного дома (жилого дома) либо общих сетей инженерно-технического обеспечения, которыми объединены жилые дома, к соответствующим централизованным сетям инженерно-технического обеспечения, а также отсутствие обязанности ресурсоснабжающей организации заключить договор ресурсоснабжения с любым обратившимся к ней лицом в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами в сфере ресурсоснабжения.

В случае отказа от заключения договора ресурсоснабжения по указанным основаниям ресурсоснабжающая организация обязана в письменной форме уведомить исполнителя об отказе от заключения договора ресурсоснабжения с

указанием причин такого отказа в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки (оферты) исполнителя и документов, предусмотренных пунктами 6 и 7 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 14 Правил №124 Представление исполнителем документов, предусмотренных пунктами 6 и 7 настоящих Правил, не в полном объеме или неправильное их оформление не является основанием для отказа в заключении договора ресурсоснабжения. В этом случае ресурсоснабжающая организация сообщает исполнителю в письменной форме в течение 5 рабочих дней со дня получения документов о допущенных несоответствиях и порядке их устранения, после чего приостанавливает рассмотрение представленных документов без их возврата исполнителю вплоть до получения от него недостающих (правильно оформленных) документов, если стороны не договорились об ином. В случае если недостающие (правильно оформленные) документы не будут представлены исполнителем ресурсоснабжающей организации в течение 30 дней со дня приостановления рассмотрения представленных документов, ресурсоснабжающая организация вправе прекратить рассмотрение заявки (оферты) и вернуть документы исполнителю. Исполнитель вправе направить заявку (оферту) этой же ресурсоснабжающей организации повторно после устранения недостатков, послуживших основанием для прекращения рассмотрения заявки (оферты).

В соответствии с пунктом 5 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» и пунктом 28 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442 договор энергоснабжения, заключаемый с гарантирующим поставщиком, является публичным.

Таким образом, у ООО «ДомТехСервис» имелись правовые основания для обращения в адрес АО «АтомЭнергоСбыт» с заявкой о заключении договора энергоснабжения в отношении принятых на обслуживание многоквартирных домов в г.п. Мурманши. Заявка была подана в соответствии с Правилами №124.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение, запрещается осуществлять действия (бездействие), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в частности, запрещается экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти и судебными актами.

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, судам следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи

13 Закона о защите конкуренции и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо, ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Сфера применения Закона о защите конкуренции ограничена определенным кругом общественных отношений. Таким образом, нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

Комиссией установлено, что действия АО «АтомЭнергоСбыт» не были направлены на укрепление своего положения на товарном рынке.

Антимонопольный орган соглашается с доводом гарантирующего поставщика о том, что представляемые ООО «ДомТехСервис» документы, с учетом конкретных сложившихся обстоятельств, не позволяли однозначно определить, с каким лицом, действующим от имени Общества, должен быть заключен договор энергоснабжения.

С момента получения заявки ООО «ДомТехСервис» на заключение договора энергоснабжения и до заключения этого договора гарантирующим поставщиком предпринимались действия по установлению надлежащего лица, уполномоченного на заключение такого договора.

Согласно определению ВС РФ от 04.06.2013 №44-КГ13-1 неуполномоченным лицом является лицо, не имевшее на момент заключения сделки полномочий на заключение этой сделки. В создавшейся ситуации, запросив у управляющей организации сведения о лице, уполномоченном на совершение сделки от имени ООО «ДомТехСервис», АО «АтомЭнергоСбыт» проявило должную осмотрительность при заключении договора, поскольку в преамбуле договора должно быть указано, что договор заключается с директором <...>, при этом фактически договор и приложения к нему были бы подписаны иным лицом, что повлекло бы признание сделки недействительной.

Пропуск срока, установленного предупреждением о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства №05-06-16/86-1980 от 29.04.2016, является незначительными и не повлек за собой материальный ущерб для заявителя.

Кроме того, АО «АтомЭнергоСбыт» с 01.09.2015 ввиду отсутствия заключенного договора энергоснабжения в силу действующего законодательства приняло на обслуживание потребителей, проживающих в многоквартирных домах, управляемых ООО «ДомТехСервис», в связи с чем спорная ситуация не привела к ущемлению интересов граждан.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях АО «АтомЭнергоСбыт» факта злоупотребления своим доминирующим положением.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 05-03-16/8 в отношении Акционерного общества «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075; ОГРН 1027700050278; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр.4) в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» (183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна д.5) по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии И.Н. Попова

Члены комиссии О.А. Басавина

Е.Н. Редина

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