РЕШЕНИЕ
по делу № 10-01-10-04/28
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2010 года.
В полном объеме решение изготовлено 24 июня 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказами руководителя Волгоградского УФАС от 11.02.2010 года № 31, от 20.05.2010 года № 149 в составе:
- заместителя руководителя - начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
- государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
- государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
рассмотрев дело № 10-01-10-04/28 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО "Волгоградоблэлектросбыт" (далее - ООО "ВОЭС"), расположенного по адресу: 400075, г. Волгоград, ул. Шопена, 13 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

21 июля и 7 сентября 2009 года в Управление Федеральной Антимонопольной службы по Волгоградской области поступило заявление Администрации Светлоярского муниципального района (вх. № 4294) и гражданки Божесковой Н.М. (вх. 5440) о неправомерный действиях ООО "Волгоградоблэлектросбыт".
В Администрацию Светлоярского муниципального района стали поступать обращения граждан р.п. Светлый Яр с просьбой дать разъяснения по поводу законности действий ООО "Волгоградоблэлектросбыт", которые в июне 2009 года разместили на подъездах многоквартирных домов информационные сообщения о том, что с 1 июля 2007 года жильцы многоквартирных домов обязаны оплачивать за электроэнергию, потребленную на общедомовые нужды, дополнительно по 7 кВ/ч с человека в месяц.
Действия ООО "Волгоградоблэлектросбыт" Администрация Светлоярского района посчитала незаконными и обратилась в Управление с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства.
Гражданка Божескова Н.М. обратилась в Управление с аналогичным заявлением в котором просила указать правомерно ли действует ООО "Волгоградэнергосбыт" при требовании с 1 июля 2007 года кроме оплаты потребленной энергии по показаниям индивидуального прибора учета, так же оплату потребленной электрической энергии на общедомовые нужды в размере 7 кВт/ч с одного зарегистрированного в жилом помещении человека.
Оплата электроэнергии, потребленной на общедомовые нужды, которая рассчитывается при отсутствии общедомового прибора учета в объеме 7 кВт./час. в месяц на одного зарегистрированного в помещении человека применяется ООО "Волгоградоблэлектросбыт" в следующих территориальных образованиях

Волгоградской области: г. Михайловка, г. Фролово, р.п. Иловля, р.п. Средняя Ахтуба, р.п. Светлый Яр, р.п. Рудня, г. Жирновск, р.п. Линёво Жирновского района, г. Петров Вал Камышинского района, г. Котово. В указанных населенных пунктах размещались информационные сообщения о порядке внесения платы за коммунальную услугу - электроснабжение.
Потребителям электрической энергии выставляется единая квитанция на оплату электроэнергии, которая включает её потребление по индивидуальному прибору учета и на общедомовые нужды.
ООО "Волгоградоблэлектросбыт" заключило на территории Волгоградской области 20 договоров поставки электрической энергии с управляющими компаниями в сфере оказания коммунальных услуг, 8 из которых содержат условие об исполнении обязательств сторон с сохранением прямых договорных связей по снабжению электрической энергией между Гарантирующим поставщиком и потребителями, в связи с чем гарантирующим поставщиком определяется объем полученной электроэнергии, производится расчет её стоимости и получение платы за электроэнергию непосредственно от потребителей в соответствии с п. 90 правил функционирования розничных рынков электроэнергии.
На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссии) представители сторон пояснили:
1) Божескова Н.М.: "считаю действия ООО "Волгоградоблектробыт" незаконными. Все расчеты должны быть с нашей управляющей компанией, а не с гражданами. Я не обязана оплачивать за потребленную электрическую энергию на общедомовые нужды в размере 7 кВт за одного прописанного в помещении человека, так как величина 7 кВт не является нормативом потребления электрической энергии и её применение противоречит действующему законодательству"
2) Представитель Администрации Светлоярского муниципального района: "В р.п. Светлый Яр имеется многоквартирный жилой фонд. Все дома выбрали способ управления либо управляющей компанией либо ТСЖ. Домов, которые управляются непосредственно, у нас нет. На всех домах отсутствуют общедомовые приборы учета, имеются только индивидуальные. Летом прошлого года ООО "Волгоградоблэлектросбыт" разместили на подъездах домов объявления, где, ссылаясь на письмо Минрегиоразвития, просят жителей оплачивать по 7 кВт с одного зарегистрированного в помещении человека на общедомовые нужды. У нас на территории района коммунальные услуги оплачивают управляющие компании и ТСЖ. ООО "Волгоградоблэлектросбыт" не оказывает коммунальную услугу "энергоснабжение". ООО "Волгоградоблэлектросбыт" ресурсоснабжающая организация. Социальная напряженность в районе, в связи с применением величины 7 кВт на одного человека за потребленную электрическую энергию на общедомовые нужды, увеличивается. Считаем действия ООО "Волгоградоблэлектросбыт" незаконными".
3) Представитель ООО "Волгоградоблэлектросбыт": "Наше общество является сбытовой компанией и поставляет электрическую энергию гражданам и юридическим лицам Волгоградской области. До 1 января 2010 года собственники жилых домов, собственники помещений в многоквартирных домах обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета электрической энергии, а так же ввод установленных приборов учета в эксплуатацию. При этом многоквартирные дома в указанный срок должны быть оснащены коллективными (общедомовыми) приборами учета используемой электрической энергии, а так же

индивидуальными и общими (для коммунальной квартиры) приборами учета используемой электрической энергии. Согласно Жилищному кодексу граждане и организации обязаны своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. В соответствии с п. 7 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам общий объем (количество) потребленной энергии, определяется исходя из показаний коллективных приборов учета, распределяется между указанными собственниками в порядке, установленном Правилами. В случае отсутствия указанных приборов учета расчет размера платы производится в порядке, установленном п.19 Правил. Таким образом, количество энергии, подаваемой на работу приборов освещения помещений общего пользования и для работы электрического оборудования, входящего в состав общего имущества в многоквартирном доме, должно оплачиваться жильцами в составе платы за коммунальную услугу "электроснабжение".
Однако законодателем при разработке данного нормативно-правового акта не учтены ситуации, когда у жильцов установлены индивидуальные приборы учета электроэнергии, а общедомовые приборы отсутствуют. Все формулы расчета основаны на применении в расчетах показаний общедомового прибора учета.
Собственники жилых помещений в ряде многоквартирных домов Волгоградской области, а так же избранные ими управляющие компании уклоняются от оборудования своих домов общедомовыми приборами учета электроэнергии.
Пункт 16 правил предоставления коммунальных услуг не регулирует в полном объеме расчет платы за электроэнергию, поставленную без учета в места общего пользования, а так же потери во внутридомовых сетях.
Наша организация обращалась в УРТ Администрации Волгоградской области с целью установления норматива потребления электрической энергии в местах общего пользования при отсутствии общедомовых приборов учета электроэнергии. УРТ сообщило, что установление таких нормативов не относится к его компетенции.
ООО "Волгоградоблэлектросбыт" является коммерческой организацией, оно не может безвозмездно, в убыток себе, поставлять электроэнергию своим потребителям.
В создавшейся ситуации ООО "Волгоградоблэлектросбыт" вынуждено определять размер платы за освещение мест общего пользования по таким домам, используя аналогию закона, а именно: применение ст. 6 ГК РФ и п. 25 Приложения к Правилам установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг.
Наличие 2-х образцов оферты договора энергоснабжения, заключаемого с управляющими компаниями в жилищно-коммунальной сфере (исполнителями коммунальных услуг), вызвано различными требованиями к условиям договора со стороны управляющих организаций. Если управляющая организация не готова к выполнению указанных функций, то с нею заключается договор, согласно которому работу с потребителями, включая получение оплаты на основании пункта 90 правил функционирования розничных рынков электрической энергии, выполняет ООО "Волгоградоблэлектросбыт".
Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.
В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) 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.
Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):
1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.
ООО "Волгоградоблэлектросбыт" Приказами № 79 от 25.07.2007 года, № 134 от 03.09.2008 года включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по городу Волгограду и Волгоградской области с долей более 50 процентов (товар электроэнергия) в границах Волгоградской области по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО "Волгоградоблэлектро", электрических сетей потребителей присоединенных к сетям ОАО "Волгоградоблэлектро", и электрических сетей субабонентов ОАО "Волгоградоблэлектро". Таким образом, у ООО "Волгоградоблэлектросбыт" на момент возбуждения дела имелись признаки доминирующего положения на рынке продажи электрической энергии в указанных выше границах.
Управлением составлен аналитический отчет № 284 от 12.04.2010 года по результатам проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды розничного рынка электрической энергии в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ООО "Волгоградоблэлектросбыт" за 2009 год.
Аналитическим отчетом установлено, что на розничном рынке электроэнергии в границах зоны действия гарантирующего поставщика ООО "Волгоградоблэлектросбыт" имеются 2 участника: ОАО "Волгоградэнергосбыт" и ООО "Волгоградоблэлектросбыт". Доля ООО "Волгоградоблэлектросбыт" составляет 98,37 %.
На основании проведенного анализа Комиссия Управления решила признать ООО "Волгоградоблэлектросбыт" занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии в границах зон деятельности гарантирующего поставщика ООО "Волгоградоблэлектросбыт".
Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.
Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона 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 п. 4 Постановления Пленума ВАС от 30.06.2008 года № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного

законодательства" предусмотрено право антимонопольного органа признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.
В соответствии с Письмом Министерства регионального развития РФ от 18.06.2007 года № 11356-ЮТ/07 "количество электрической энергии, подаваемой на работу приборов освещения помещений общего пользования и для работы электрического оборудования, входящего в состав общего имущества в многоквартирном доме, согласно Правилам предоставления коммунальных услуг и Правилам установления нормативов должно оплачиваться в составе платы за коммунальную услугу "электроснабжение"".
В соответствии с п. 25 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг (утв. Постановлением Правительства РФ 23.05.2006 № 306) расход электрической энергии на работу электрооборудования, являющегося общей собственностью многоквартирного дома, определяется исходя из следующих величин:
в отношении приборов освещения мест общего пользования многоквартирного дома и придомовой территории, автоматических запирающих устройств, усилителей телеантенн коллективного пользования, систем противопожарной автоматики и дымоудаления, технологических потерь - 7 кВт.ч в месяц на 1 человека;
в отношении лифтового оборудования - 7 кВт.ч в месяц на 1 человека.
Для жилых зданий, не являющихся многоквартирными домами, указанные значения принимаются равными нулю.
В силу п. 3 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг устанавливаемые в соответствии с настоящими Правилами нормативы потребления коммунальных услуг применяются при отсутствии приборов учета и предназначены для определения размера платы за коммунальные услуги.
В соответствии с ч. 1 ст. 544 Гражданского кодекса РФ 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.
Управление региональных тарифов в своем письме № УРТ-04/2101 от 16.07.2009 года указало, что величина 7 кВт*ч в месяц на человека, приведенная в п. 25 Приложения к правилам установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением правительства РФ от 23.05.2006 г. № 306, учитывается только при расчете нормативов потребления коммунальных услуг.
Аналогичную позицию высказал Верховный суд РФ в решении от 02.10.2007 года № ГКПИ07-1019, согласно которому величина - 7 кВт.ч в месяц не является нормативом потребления для определения размера платы за коммунальные услуги для потребителя, а является величиной, исходя из которой определяется расход электрической энергии на работу электрооборудования, используемый для расчета норматива электроснабжения расчетным методом по формулам, установленным приложением к Правилам.
Таким образом, применение данной величины при расчете платы за электроснабжение "мест общего пользования" при отсутствии коллективного (общедомового) прибора учета, как самостоятельного норматива, противоречит действующему законодательству, и ущемляет права потребителей электрической энергии при оплате потребленной электрической энергии.

С учетом вышеизложенного в действиях ООО "Волгоградоблэлектросбыт" имеется нарушение ч.1 ст. 10 ФЗ-135 "О защите конкуренции", которое выразилось в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которых является ущемление интересов потребителей электрической энергии путем неправомерного требования внесения платы за потребленную электрическую энергию на общедомовые нужды в расчете 7 кВ/ч в месяц на одного человека, зарегистрированного в жилом помещении.
В соответствии с ч.1 ст. 426 Гражданского кодекса РФ (далее - 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 (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).
В соответствии с п. 61 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 года № 530) гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом (далее - заявитель) в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности, а также принять на обслуживание граждан при отсутствии их обращения в случаях, установленных разделом VI настоящих Правил.
Таким образом, договор поставки электрической энергии, который заключается гарантирующим поставщиком, является публичным договором и на него распространяются требования ст. 426 ГК РФ.
ООО "Волгоградоблэлектросбыт" является гарантирующим поставщиком электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей ОАО "Волгоградоблэлектро", электрических сетей потребителей, присоединенных к сетям ОАО "Волгоградоблэлектро", и электрических сетей субабонентов ОАО "Волгоградоблэлектро", в соответствии с Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 12.10.2006 № 15/2 "О согласовании зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Волгоградской области".
В соответствии с ч.2 ст. 426 ГК РФ цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.
Однако, ООО "Волгоградоблэлектросбыт" в нарушение ч.2 ст. 426 ГК РФ предлагало различные оферты договоров энергоснабжения управляющим организациям в жилищно-коммунальной сфере. В договорах № 1-УО от 01.07.2009 года, № 833 от 07.09.2009 года, № 847 от 05.02.2010 года, № 1 от 01.05.2009 года, № 1 от 01.01.2010 года, № 2-ТСЖ от 01.07.2009 года, № 1164 от 01.04.2009 года, № 1168-Г от 01.04.2009 года имеется пункт 1.3 "исполнение обязательств сторон по настоящему договору осуществляется с сохранением прямых договорных связей по снабжению электрической энергией между Гарантирующим поставщиком и Потребителями, в связи чем Гарантирующим поставщиком определяется объем полученной электроэнергии, производится расчет ее стоимости и получение платы за электроэнергию непосредственно от потребителей, в соответствии с пунктом 90 правил". В договорах № 850 от 16.10.2008 года, № 910 от 21.12.2009, № 812 от 25.02.2009 года, № 811 от 25.02.2009 года, № 810 от 25.02.2009 года, № 286 от

01.07.2008 года, № 1165 от 01.04.2009 года, № 1168 от 01.01.2008, № б/н 25.01.2008 года, заключенный с ООО "Ренессанс" указанный выше пункт отсутствует. Из переписки с управляющими организациями в жилищно-коммунальной сфере по вопросу заключения, исполнения договоров поставки электрической энергии не усматривается наличие указанного условия в первоначальном тексте оферты. Таким образом, управляющие организации были поставлены в неравные условия при получении оферты договора поставки электрической энергии в целях оказания коммунальной услуги "энергоснабжения".

С учетом вышеизложенного в действиях ООО "Волгоградоблэлектросбыт" имеется нарушение п. 8 ч.1 ст. 10 ФЗ-135 "О защите конкуренции", которое выразилось в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которых является создание дискриминационных условий при заключении договора поставки электрической энергии с управляющими организациями в жилищно-коммунальной сфере в целях оказания коммунальной услуги "энергоснабжения".

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать ООО "Волгоградоблэлектросбыт" нарушившим часть 1 ст. 10 ФЗ "О защите конкуренции".
2. Выдать ООО "Волгоградоблэлектросбыт" предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.