

РЕШЕНИЕ по делу №7-11/2009 о нарушении антимонопольного законодательства

03 сентября 2009 года

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №7-11/2009, возбужденное по признакам нарушения ООО «Каледанд» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило обращение ЗАО «Автодоркомплекс» с жалобой на действия ООО «Каледанд», выразившиеся в навязывании ЗАО «Автодоркомплекс» невыгодных условий договора теплоснабжения и угрозе прекращения оказания услуг теплоснабжения/

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 7-11/2009 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

Общество с ограниченной ответственностью «Каледанд» (сокращенное наименование по Уставу - ООО «Каледанд») является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава.

ЗАО «Автодоркомплекс» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава.

Комиссией установлено, что 19.09.2007 г. между ООО «Мосрегионгаз» и ООО «Каледанд» заключен долгосрочный договор поставки газа № 32-4-0255/08. Предметом указанного договора является обязательство ООО «Мосрегионгаз» поставлять и обязательство ООО «Каледанд» получать (выбирать) и оплачивать газ, добытый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами.

01.01.2006 г. между ООО «Каледанд» и ЗАО «Автодоркомплекс» заключен договор № 1-06/П. Предметом указанного договора является обязательство ООО «Каледанд» произвести и поставить ЗАО «Автодоркомплекс» пар в объемах, предусмотренных в Приложении № 1 к настоящему договору и обязательство ЗАО «Автодоркомплекс» принять и оплатить пар на условиях настоящего договора.

Комиссией установлено, что на балансе ООО «Каледанд» находится газовая котельная. ООО «Каледанд» оказывает услуги по передаче тепловой энергии следующим хозяйствующим субъектам: ООО «Инвест-Сиена», ОАО РТИ Каучук, ЗАО «Автодоркомплекс» .

В соответствии со ст. 4 Федерального закона «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Доминирующим в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии

естественной монополии.

Таким образом, ООО «Каледанд» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по теплоснабжению и передаче тепловой энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью).

Согласно п. 6.7 Правил учета тепловой энергии (утв. Минтопэнерго РФ 12.09.1995 № Вк-4936) перед каждым отопительным сезоном осуществляется проверка готовности узлов учета тепловой энергии к эксплуатации, о чем составляется соответствующий акт. ЗАО «Автодоркомплекс» в августе 2008 года сов местно с ООО «СТ-ТЕПЛОСЕРВИС» (имеющего лицензию Главгосэнергонадзора ра РФ рег. № 60027143 от 10.08.04) осуществили проверку узла учета тепловой энергии. В результате проведенной проверки была обнаружена неисправность узла учета тепловой энергии. В соответствии с актом приема-сдачи приборов на госповерку от 10 сентября 2008 г. ЗАО «Автодоркомплекс» передало ООО «СТ-ТЕПЛОСЕРВИС» приборы узла учета тепловой энергии.

На основании п. 6.1 вышеуказанных Правил узел учета тепловой энергии был введен в эксплуатацию 17 ноября 2008 г. Таким образом, в период 01 октября 2008 г. по 19 декабря 2008 г. ООО «Каледанд» не поставляло, а ЗАО «Автодоркомплекс» не получало тепловую энергию.

01 октября 2008 г. ООО «Каледанд» направило в адрес ЗАО «Автодоркомплекс» дополнительное Соглашение № 4 к договору № 1-06/П от 01.01.2006 г., в соответствии с которым ЗАО «Автодоркомплекс» обязано уплатить ООО «Каледанд» за невыбранный объем пара 1116,20 рублей за 1 Гкал.

29 декабря 2008 г. ООО «Каледанд» направило в адрес ЗАО «Автодоркомплекс» дополнительное Соглашение № 5 от 19 декабря 2008 г. к договору №1-06/П от 01.01.2006 г. В соответствии с п. 1 данного Соглашения, оплата за поставленный пар составляет 1900 рублей за 1 Гкал. Согласно пп. в) п.1 Соглашения штрафные санкции за невыбранный объем пара определяются в размере 1875 рублей за 1 Гкал.

В соответствии с платежными поручениями №828 от 19.12.2008, №625 от 24.11.2008, №628 от 25.11.2008 ЗАО «Автодоркомплекс» произвело оплату пара по договору № 1-06/П от 01.01.2006 г. за октябрь-ноябрь 2008 г.

23 апреля 2009 г. ООО «Каледанд» направило факсимильной связью в адрес ЗАО «Автодоркомплекс» письмо о необходимости оплаты за поставленный в период с 01.04.2009 по 14.04.2009 гг. пар в размере 2026 руб. за 1 Гкал, с учётом применения увеличивающего коэффициента 2 к цене пара за выбранный сверх договорного объема пар. За период с 15.04.2009 по 30.04.2009 гг. в размере 1215,6 руб. за 1 Гкал, с учётом применения увеличивающего коэффициента 1,2 к цене пара за выбранный сверх договорного объема пар.

Согласно 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии со ст. ст. 309, 310 Гражданского кодекса РФ обязательства по договору энергоснабжения должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно представленными требованиями договора. Односторонний отказ от исполнения обязательств и одностороннее изменение его условий не допускается. На основании п. 1 ст. 329 Гражданского кодекса РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой.

Штраф как вид неустойки представляет собой однократно взыскиваемую сумму, которая обычно выражается в виде процентов от заранее определенной величины.

Порядок взимания неустойки в соответствии с условиями договора, заключенного между ООО «Каледанд» и ЗАО «Автодоркомплекс», установлен пп. 4.3-4.5 договора № 1-06/П от 01.01.2006 г.

В соответствии с пп. 4.3-4.5 договора № 1-06/П от 01.01.2006 г., в случае нарушения объемов поставки пара по вине Поставщика, Потребитель имеет право требовать от поставщика уплаты неустойки в размере 0,1% за каждый день просрочки поставки пара, от стоимости не поставленного пара (за исключением случаев, оговоренных в п. 2.1.2 и 2.2.2 Договора), но не более 5% от указанной суммы.

В случае нарушения сроков платежей за поставляемый пар Потребителем, Поставщик имеет право требовать от Потребителя уплаты неустойки в размере 0,1% за каждый день просрочки, от просроченной к оплате суммы, но не более 5% от указанной суммы.

Уплата неустойки и штрафов не освобождает Стороны от исполнения обязательств по настоящему Договору на основании письменно направленной претензии.

Комиссией установлено, что ООО «Каледанд» при формировании штрафных санкций за невыбранный объем пара руководствуется условиями поставки газа по договору № 32-4-0255/08 от 19.09.2007 г. с ООО «Мосрегионгаз».

Статьей 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действие (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, а также нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, в период с 01.10.2008 г. по 30.04.2009 г. ООО «Каледанд» самостоятельно производило расчет цены (тарифа) за оказание ЗАО «Автодоркомплекс» услуг теплоснабжения, а также включило в договор № 1-06/П от 01.01.2006 г. условия об оплате неустойки и штрафных санкций за невыбранный объем пара в качестве двойной ответственности ЗАО «Автодоркомплекс».

Одновременное применение нескольких мер ответственности за неравномерное потребление энергии, то есть применение штрафных санкций, как меры ответственности, и повышающих коэффициентов, как элемента ценообразования,

является противоречащим действующему законодательству.

Комиссией установлено, что указанные действия ООО «Каледанд» привели к образованию у ЗАО «Автодоркомплекс» задолженности по оплате непотребленного пара, а также выставлению со стороны ООО «Каледанд» счетов по оплате неустойки за невыбранный объем пара за октябрь-ноябрь 2008 г. (счет №45, №51).

В соответствии с ФЗ РФ от 14 апреля 1995 года № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», ФЗ РФ от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях», ФЗ РФ от 26 марта 2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», а так же постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 года № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», тарифы на тепловую энергию и услуги по ее передаче, оказываемые коммерческими организациями, независимо от их организационно-правовой формы, подлежат государственному регулированию. Полномочия по установлению цен, тарифов и надбавок к тарифам на товары и услуги коммунального комплекса осуществляются Региональной энергетической комиссией города Москвы.

В соответствии с приказом РЭК Москвы от 28.07.2009 № 46-д открыто дело об установлении тарифа на производство тепловой энергии ООО «Каледанд».

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.ч.1,4 ст.41, ч.1 ст.49, ст.50 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела №7-11/2009 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Установить в действиях ООО «Каледанд» факт нарушения ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению и передаче тепловой энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью), выразившимся в ущемлении интересов ЗАО «Автодоркомплекс» путем навязывания невыгодных условий Договора теплоснабжения № 1-06/П от 01.01.2006 г. в части включения условий об одновременной оплате неустойки и штрафных санкций за невыбранный объем пара и нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части самостоятельного установления тарифов на услуги теплоснабжения без обращения в регулирующий орган (РЭК Москвы).

2. Выдать ООО «Каледанд» Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 7-11/2009 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования и принятия мер в соответствии со ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд г. Москвы в течение трех

месяцев со дня его принятия.

**ПРЕДПИСАНИЕ № 7-11/2009 о прекращении нарушения антимонопольного
законодательства**

03 сентября 2009 года

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.4. ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 03.09.2009 года по делу № 7-11/2009 о нарушении ООО «Каледанд» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Каледанд» в тридцатидневный срок с даты получения настоящего Предписания прекратить нарушение ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению и передаче тепловой энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью), выразившимся в ущемлении интересов ЗАО «Автодоркомплекс» путем навязывания невыгодных условий договора теплоснабжения № 1-06/П от 01.01.2006 г. в части включения в него условий об одновременной оплате неустойки и штрафных санкций за невыбранный объем пара, а также нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части самостоятельного установления тарифов на услуги теплоснабжения без обращения в регулирующий орган (РЭК Москвы).
2. ООО «Каледанд» совершить действия, направленные на осуществление расчетов с ЗАО «Автодоркомплекс» за потребленную тепловую энергию в соответствии с требованиями действующего законодательства.
3. Исключить условие договора №1-06/П от 01.01.2006 г. по применению штрафных санкций за невыбранный объем пара.
4. ООО «Каледанд» о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в течение 3 (трех) дней с даты окончания срока исполнения настоящего Предписания.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд г. Москвы в течение трех месяцев со дня его вынесения. **Примечание.** За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа п. 2.2. ч.2 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.