

РЕШЕНИЕ

«06» ноября 2008

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А. А. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г. Н. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных

монополий, член Комиссии;

Климина О.Ю. - ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти,

член Комиссии,

рассмотрев дело № 51 от 13.10.2008 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «СибирьЭнерго»

УСТАНОВИЛА

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ТСЖ «Дом на Октябрьской» на действия ЗАО «Новосибирскэнергосбыт». Заявитель сообщает следующее.

Между ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» и ТСЖ «Дом на Октябрьской» 01.10.2001 заключен договор на подачу и потребление электрической энергии (далее- договор). Согласно п. 7.1 договора ТСЖ «Дом на Октябрьской» обязано осуществлять платежи 15 числа текущего месяца как промежуточную плату за текущее электропотребление и 5 числа месяца, следующего за расчетным, как окончательный платеж.

07.07.2008 ТСЖ «Дом на Октябрьской» направило в адрес ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» письмо, в котором просило подписать дополнительное соглашение к договору об изменении пункта 7.1 в части сроков расчетов, исходя из требований действующего законодательства.

Так, в соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 «Об утверждении порядка расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ» в отношении товариществ собственников жилья не применяется требование оплаты электрической энергии с использованием авансовых платежей.

Письмом от 16 июля 2008 года ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» отказало в заключении дополнительного соглашения, ссылаясь на «Правила предоставления коммунальных услуг гражданам», утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23.05.2005 №307 и действующий Жилищный кодекс (ст. 155 ЖК).

В соответствии с указанными нормативными актами плата за потребленную энергию должна быть произведена потребителем до 10 числа месяца, следующего за расчетным. Промежуточные платежи для граждан – потребителей не предусмотрены, а ТСЖ как юридическое лицо освобождено от внесения промежуточных платежей в соответствии с вышеназванным Постановлением Правительства от 04.04.2000 №294.

По мнению заявителя, ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» навязывает невыгодные условия договора, прямо не предусмотренные законодательством РФ.

ТСЖ «Дом на Октябрьской» просит в соответствии с ФЗ «О защите конкуренции» провести проверку на соответствие действий ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» в части отказа в изменении условий договора относительно сроков внесения платежей за потребленную электроэнергию. В случае установления факта нарушения закона вынести соответствующий акт.

В объяснении по делу ОАО «СибирьЭнерго» сообщило следующее.

Как следует из приказа №146 от 10.10.2008 указанное нарушение выразилось в отказе ОАО «СибирьЭнерго» в лице ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» внести изменения в договор на подачу и потребление электрической энергии № 744 от 01.10.2001 (далее-договор) в части порядка расчетов за потребленную электроэнергию. Абонент в своем обращении указал, что согласно пункту 7.1 Договора он обязан осуществлять платежи 15 числа текущего месяца как промежуточную плату за текущее энергопотребление и 5 числа месяца, следующего за расчетным, как окончательный платеж. Ссылаясь на ст. 544 ГК РФ о необходимости производить оплату за фактически принятое количество энергии в соответствии с данными учета и на п. 2 постановления Правительства РФ от 04.04.2000 г. № 294 (в редакции Постановления Правительства РФ от 23.05.2006 №307) о неприменении авансовых платежей к расчетам с участием ТСЖ, Абонент просит установить ему срок оплаты – до 20 числа месяца, следующего за расчетным.

Ссылка Абонента на сроки оплаты – 15 числа текущего месяца и 5 число месяца, следующего за расчетным, не соответствует положениям договора, согласованным сторонами. Согласно дополнительному соглашению от 30.11.2007 (Приложение №3), стороны установили (п. 7.1.) следующие сроки оплаты за принятую электрическую энергию:

- до 25 числа текущего месяца – за текущее потребление в объеме 50% месячного потребления электроэнергии;

- до 5 числа месяца, следующего за расчетным, Абонент получает счет-фактуру за расчетный период;

- до 10 числа месяца, следующего за отчетным, осуществляется приведение расчетов в соответствие фактическому потреблению и ценам.

Согласно п. 3.1.5 договора (в редакции доп. Соглашения от 30.11.2007) Абонент производит снятие показаний приборов учета на 23-25 число каждого месяца.

Таким образом, плата 25 числа текущего месяца является оплатой за фактически принятое количество электрической энергии на основании данных приборов учета, снятых на эту дату. Причем, согласно условиям договора Абонент обязан оплатить 25 числа – не весь объем потребленной электроэнергии, а 50% от него. То есть, условия договора (в редакции дополнительного соглашения от 30.11.2007) полностью соответствуют и ст. 544 ГК РФ, и положениям постановления Правительства РФ от 04.04.2000 №294, и даже являются льготными по сравнению с данными нормативными актами.

Согласно пункту 2 постановления Правительства РФ от 04.04.2000 г. №294 оплата потребителями электрической, тепловой энергии и природного газа на территории РФ осуществляется с применением авансовых платежей или расчетов по аккредитиву в порядке, устанавливаемом соглашением между потребителем и энергоснабжающей организацией, если иное не установлено соглашением сторон. Это правило не применяется в отношении бюджетных учреждений, деятельность которых финансируется из соответствующего бюджета на основе сметы доходов и расходов, казенных предприятий, товариществ собственников жилья, жилищно-строительных, жилищных и иных специализированных потребительских кооперативов, управляющих организаций или индивидуальных предпринимателей, осуществляющих управление многоквартирными домами, если предварительная оплата коммунальных услуг не установлена в договоре управления многоквартирными домами».

Таким образом, условие о неприменении авансовых платежей предусмотрено только в отношении электроэнергии, приобретенной ТСЖ для оказания коммунальных услуг (то есть потребления для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности) непосредственно физическими лицами. В доме располагается 18 офисных помещений, являющихся субабонентами ТСЖ «Дом на Октябрьской». На потребление данных помещений правило о неприменении авансовых платежей не распространяется. Не распространяется на них также и положение п. 35 «Правил предоставления коммунальных услуг» о внесении платы за коммунальные услуги до 10-го числа месяца, следующего за истекшим, за который производится оплата, поскольку электрическая энергия, потребленная офисными помещениями, не подпадает под понятие коммунальной услуги. Согласно нормам гражданского законодательства, регулирующего вопросы энергоснабжения, потребители обязаны производить оплату за потребленную электроэнергию до 15-го числа текущего месяца (ст.3 Закона РФ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ от 14.04.1995 №41-ФЗ).

Следует отметить, что потребление офисных помещений, расположенных в доме по ул. Октябрьская,34 и являющихся субабонентами ТСЖ «Дом на Октябрьской», составляет ориентировочно 70-80% от общего количества электрической энергии, поданной на данный дом.

Из всего указанного выше следует, что порядок расчетов за электрическую энергию, поданную для электроснабжения жилого дома по ул. Октябрьская, 34, установленный в действующем договоре №744 от 01.10.2001 (в редакции

доп.соглашения от 31.11.2007 г.), полностью соответствует требованиям гражданского законодательства.

Производство по данному делу возбуждено УФАС по НСО по признакам нарушения п.3ч. 1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции». Однако, ответчик полагает, что:

- во-первых, оспариваемые ТСЖ «Дом на Октябрьской» условия договора основаны на действующем законодательстве. Условия договора, содержание которых согласуется с действующим законодательством, не могут считаться невыгодными для того или иного контрагента, поскольку в равной степени распространяются на всех потребителей. Включение таких условий в договор не может рассматриваться как противоправное действие, так как ОАО «СибирьЭнерго» лишь руководствуется обязательными для него правилами поведения.

- во вторых, основанием для признания действий доминирующего на рынке субъекта не соответствующими пункту 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» является наличие в действиях данного субъекта навязывания контрагенту условий договора. Каких либо действий, свидетельствующих о понуждении ТСЖ «Дом на Октябрьской» подписать договор на вышеуказанных условиях под угрозой наступления негативных последствий, ОАО «СибирьЭнерго» не производило.

На заседании Комиссии представитель ТСЖ «Дом на Октябрьской» пояснил, что их не устраивают промежуточные платежи за электрическую энергию, установленные пунктом 7.1 договора для граждан.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «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.

Согласно ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422 ГК РФ).

01.10.2001 между ОАО «Новосибирскэнерго» и ТСЖ «Дом на Октябрьской» заключен договор.

Согласно пункту 7.1 договора оплата за потребляемую электроэнергию, а также все другие платежи по настоящему договору производятся акцептно по платежным документам «Энергоснабжающей организации» по действующим тарифам в следующие периоды платежей:

- 15 числа текущего месяца – промежуточная плата за текущее энергопотребление в объеме месячного потребления электроэнергии (с учетом населения),

- 5 числа месяца, следующего за расчетным – окончательный расчет.

Расчетный период – месяц. Окончательный расчет по фактическому потреблению электрической энергии производится до 5 числа месяца, следующего за расчетным.

Дополнительным соглашением от 30.11.2007 к договору на подачу и потребление электрической энергии № 744 от 01.10.2001, заключенным между ОАО «Сибирьэнерго» и ТСЖ «Дом на Октябрьской», установлены следующие сроки платежей (п. 7.1):

- до 25-го числа текущего месяца – за текущее электропотребление в объеме 50% месячного потребления электроэнергии.

- срок до 5-го числа месяца, следующего за расчетным, абонент получает у гарантирующего поставщика счет-фактуру за расчетный период.

- до 10-го числа, следующего за отчетным, осуществляется приведение расчетов в соответствие фактическому потреблению и ценам.

Таким образом, договором и дополнительным соглашением к нему от 30.11.2007 установлены промежуточные платежи за потребленную электроэнергию.

ТСЖ «Дом на Октябрьской» предлагало ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» внести изменения в пункт 7.1 договора и производить оплату за потребленную электроэнергию единым платежом до 20 числа месяца, следующего за расчетным. ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» ответило отказом

В соответствии со ст. 544 ГК 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 с подпунктом 3 пункта 2.2 устава ТСЖ «Дом на Октябрьской», утвержденного Протоколом №2 от 06.10.2005 общего собрания членов ТСЖ «Дом на Октябрьской» предметом деятельности товарищества является обеспечение домовладельцев коммунальными и прочими услугами. Кроме того, ТСЖ «Дом на Октябрьской» использует поставляемую ОАО «СибирьЭнерго» электрическую энергию для электроснабжения офисных помещений, принадлежащих другим организациям.

Из пункта 73 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 N 530, следует, что расчетным периодом при энергоснабжении граждан-потребителей и организаций, приобретающих электрическую энергию для целей оказания коммунальных услуг, в соответствии с законодательством Российской Федерации и договором энергоснабжения (договором купли-продажи электроэнергии) является один календарный месяц. Плата за электрическую энергию и услуги, предоставляемые в соответствии с договором энергоснабжения, вносится указанными покупателями не позднее 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом.

В соответствии с пунктом 35 постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 N 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» плата за коммунальные услуги вносится ежемесячно до 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом.

Действующим законодательством не предусмотрено применение промежуточных платежей за электроэнергию, потребленную гражданами.

В договоре, дополнительном соглашении к нему от 30.11.2007 не установлено, что промежуточный платеж за текущее электропотребление до 25 числа текущего месяца применяется только в отношении электроэнергии, потребленной организациями, или не применяется в отношении электроэнергии, потребленной гражданами – жителями дома.

Таким образом, пункт 7.1 рассматриваемого договора противоречит пункту 73 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, пункту 35 постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 N 307. Следовательно, отказ ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» в изменении пункта 7.1 договора в части исключения промежуточных платежей за потребленную электроэнергию необоснован, ущемляет интересы ТСЖ «Дом на Октябрьской».

В соответствии со счетами- фактурами, выставляемыми ОАО «СибирьЭнерго» заявителю, начисление платежей за электрическую энергию, потребленную населением и прочими потребителями осуществляется отдельно. Следовательно, у ОАО «СибирьЭнерго» имеется возможность применять разный порядок расчета за электроэнергию, потребленную гражданами – жителями дома и организациями.

Договор №744 на подачу и потребление электрической энергии от 01.10.2001 заключен между ОАО «Новосибирскэнерго» и ТСЖ «Дом на Октябрьской». В результате реорганизации в форме выделения из ОАО «Новосибирскэнерго» создано ОАО «Сибирьэнерго». Согласно пункту 1.2 Устава ОАО «Сибирьэнерго» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Новосибирскэнерго».

Дополнительное соглашение от 30.11.2007 к рассматриваемому договору заключено между ОАО «Сибирьэнерго» в лице ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» и ТСЖ «Дом на Октябрьской».

Между ОАО «Сибирьэнерго» и ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» заключен агентский договор, согласно которому Агент (ЗАО «Новосибирскэнергосбыт») обязуется за вознаграждение совершать от имени и за счет Принципала (ОАО «Сибирьэнерго») по его поручению действия, в том числе связанные с деятельностью Принципала по реализации (поставке) или продаже электрической и тепловой энергии юридическим и физическим лицам.

К полномочиям Агента относится внесение изменений и дополнений в договоры энергоснабжения, заключение от имени Принципала договоров энергоснабжения (купли-продажи электроэнергии) с потребителями.

В соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 1005 ГК РФ по сделке, совершенной агентом с

третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала. Следовательно, по договорам на подачу и потребление электроэнергии, заключенных с потребителями ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» права и обязанности возникают непосредственно у ОАО «Сибирьэнерго».

ОАО «Сибирьэнерго» занимает доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в границах зоны деятельности ОАО "Сибирьэнерго", соответствующих административным границам Новосибирской области, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности гарантирующих поставщиков - ГУК ПЭТС СО РАСХН и ГУП УЭВ СО РАН, с долей более 50% (включено в реестр **хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов приказом Новосибирского УФАС России №105 от 25.07.2008**).

Таким образом, ОАО «Сибирьэнерго» в лице ЗАО «Новосибирскэнергосбыт», необоснованно отказывая ТСЖ «Дом на Октябрьской» во внесении изменений в договор на подачу и потребление электрической энергии №744 от 01.10.2001 в части изменения порядка расчетов, нарушает ч. 1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции»

С 22.07.2008 изменено наименование ОАО «Сибирьэнерго» на ОАО «СибирьЭнерго».

1 октября 2008 проведена реорганизация ОАО «СибирьЭнерго» и ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» в форме присоединения ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» к ОАО «СибирьЭнерго».

Основания для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА

1. Признать ОАО «СибирьЭнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ОАО «СибирьЭнерго» предписания о прекращении злоупотребления доминирующим положением.

Для исполнения предписания ОАО «СибирьЭнерго» необходимо внести изменения в пункт 7.1 договора №744 от 01.10.2001 на подачу и потребление электрической энергии в редакции дополнительного соглашения от 30.11.2007, исключив оплату до 25 числа текущего месяца за потребленную гражданами - жителями дома электроэнергию.

3. Признать, что основания для применения иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2, частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии

Г.Н. Даниленко

О.Ю. Климина

ПРЕДПИСАНИЕ №31

«06» ноября 2008

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А. А. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г. Н. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

член Комиссии;

Климина О.Ю. - ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член

Комиссии,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

на основании своего решения от 6 ноября 2008 года по делу №51 от 13.10.2008 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «СибирьЭнерго»

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ОАО «СибирьЭнерго» прекратить злоупотребление доминирующим положением, для чего

в срок до 25.11.2008 внести изменения в пункт 7.1 договора №744 от 01.10.2001 на подачу и потребление электрической энергии с ТСЖ «Дом на Октябрьской» в редакции дополнительного соглашения от 30.11.2007, исключив оплату до 25 числа текущего месяца за потребленную гражданами - жителями дома электроэнергию.

2. В срок до 01.12.2008 сообщить Новосибирскому УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания, представить подтверждающие документы.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии

Г.Н. Даниленко

О. Ю. Климина

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.2, частью 2.6 статьи 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