

Муниципальное учреждение  
«Управление жилищного фонда  
администрации г. Норильска»

<...>

ЗАО «Оганер-комплекс»

<...>

## РЕШЕНИЕ

«15» июня 2011 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена сторонам по делу на заседании Комиссии 07 июня 2011 года. В полном объеме решение изготовлено 15 июня 2011 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.А., и.о. руководителя управления, члены Комиссии – Баранова А.В., начальник правового отдела, Куштысева Е.В., старший государственный инспектор контрольного отдела рассмотрела дело № 170-15-10, возбужденное по инициативе Красноярского УФАС России в отношении муниципального учреждения «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» (<...>) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

На заседании Комиссии 07.06.2011 года представители сторон не присутствовали, о месте и времени рассмотрения данного дела были надлежащим образом уведомлены.

Комиссией были установлены следующие фактические обстоятельства:

В адрес управления поступили материалы, согласно которым между муниципальным учреждением «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» (далее – МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска») и ЗАО «Оганер - комплекс» в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ) заключен муниципальный контракт энергоснабжения, зарегистрированный в реестре муниципальных контрактов муниципального образования город Норильск за номером <...> (далее – контракт).

По данному факту управлением приказом № 313 от 11.06.2010 было возбуждено дело № 170-15-10 в отношении МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» по признакам нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении к рассмотрению дела № 170-15-10 от 10.06.2010 года к участию в деле в качестве заинтересованного лица было привлечено ЗАО «Оганер-комплекс» (<...>).

Определением от 02.09.2010 рассмотрение дела № 170-15-10 было приостановлено по следующим причинам.

Красноярским УФАС России было рассмотрено дело № 140-15-10, возбужденное в отношении администрации г. Норильска (<...>) по признакам нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», по факту заключения с ООО «Жилищная компания», не являющимся гарантирующим поставщиком, муниципального контракта на электроснабжение в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 55 Закона № 94-ФЗ.

В результате рассмотрения дела № 140-15-10 администрация г. Норильска была признана нарушившей часть 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения муниципального контракта электроснабжения с ООО «Жилищная компания» на основании пункта 2 части 2 статьи 55 Закона № 94-ФЗ.

В соответствии с частью 6 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» Красноярское УФАС России обратилось с исковым заявлением в Арбитражный суд Красноярского края о признании указанного муниципального контракта недействительным.

Определением Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-11814/2010 от 13.08.2010 указанное заявление управления было принято к производству.

В связи с тем, что результаты рассмотрения Арбитражным судом Красноярского края дела № А33-11814/2010 имели значение для рассмотрения дела № 170-15-10 по существу, его рассмотрение было приостановлено.

Определением от 17.05.2011 рассмотрение дела № 170-15-10 было возобновлено в связи с тем, что в соответствии с решением Арбитражного суда Красноярского края по делу № А 33-11814/2010 от 15.04.2011 вышеуказанный иск Красноярского УФАС России был удовлетворен.

В ходе рассмотрения Комиссией дела № 170-15-10 было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1.1. контракта «энергоснабжающая организация» обязуется подавать через присоединенную сеть электрическую энергию, а «абонент» обязуется принимать и своевременно оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный контрактом режим потребления электроэнергии и мощности, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении электрических сетей, исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением электроэнергии.

В соответствии с пунктом 1.3. контракта объем услуг на объект МУ «Управление жилищного фонда Администрации города Норильска», расположенный по адресу: <...>, определяется Приложением № 1, которое является неотъемлемой частью контракта.

Согласно приложению № 1 контракта его цена на 2010 год составила 105682, 36 (сто пять тысяч шестьсот восемьдесят два рубля тридцать шесть копеек) с учетом НДС.

В соответствии с приложением № 1 к указанному контракту ЗАО «Оганер-комплекс»

для ответчика установлен тариф для оплаты электроэнергии в размере 1,62102 рубля.

Приказом от 15.12.2009 № 251-пр «Об установлении тарифов на электрическую и тепловую энергию, отпускаемую ЗАО «Оганер-комплекс» (г. Норильск), РЭК Красноярского края были установлены для ЗАО «Оганер-комплекс» тарифы на электрическую и тепловую энергию, в составе тарифа на электроснабжение утвержден также тариф на передачу электрической энергии.

Согласно пункту 1 статьи 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Исходя из предмета контракта и указанных положений действующего законодательства Комиссия приходит к выводу о том, что данный контракт заключен на оказание услуг электроснабжения.

Согласно письменным пояснениям, представленным МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» (№ 160-2119 от 25.06.2010), правовыми основаниями заключения указанного муниципального контракта явились положения статьи 55 Закона № 94-ФЗ, которой предусмотрена возможность размещения заказа у единственного поставщика, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях".

ЗАО «Оганер-комплекс» оказывает услуги по передаче электрической энергии согласно тарифам, утвержденным РЭК по Красноярскому краю. Энергопринимающие устройства объекта МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» присоединены к коммуникационным сетям электроснабжения ЗАО «Оганер-комплекс», по которым передается электрическая энергия в объеме, необходимом для нужд муниципального учреждения.

Какие-либо сети электроснабжения иных энергоснабжающих организаций к объекту МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» не подведены, поэтому услуги по передаче электрической энергии ответчику не могут быть оказаны иной энергоснабжающей организацией.

В письме ЗАО «Оганер-комплекс» (№ 67/10 от 24.06.2010) указало, что на правах энергоснабжающей организации между ЗАО «Оганер-комплекс» и МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» был заключен муниципальный контракт энергоснабжения, зарегистрированный в реестре муниципальных контрактов муниципального образования город Норильск за номером <...>.

Учитывая, что ЗАО «Оганер-комплекс» производит поставку электроэнергии через сети инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством РФ ценам (тарифам) и то, что ЗАО «Оганер-комплекс» осуществляет поставку электроэнергии в объеме не менее 50 млн кВт/час в год для снабжения граждан и финансируемых из бюджета потребителей разного уровня, следует, что в силу пункта 36 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила № 530) ЗАО «Оганер-комплекс» приобретает статус гарантирующего

поставщика до проведения конкурса. В связи с указанным, по мнению ЗАО «Оганер-комплекс», процедура заключения указанного муниципального контракта не была нарушена.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью б пункта 36 Правил № 530 до определения победителя первого конкурса гарантирующими поставщиками на территории соответствующего субъекта (субъектов) Российской Федерации являются энергоснабжающие организации, которые на дату вступления в силу настоящего документа осуществляют поставку электрической энергии в объеме не менее 50 млн. кВт·ч в год для снабжения граждан-потребителей и (или) финансируемых за счет средств бюджетов различных уровней потребителей, энергопринимающие устройства которых присоединены к принадлежащим таким организациям на праве собственности или на ином законном основании электрическим сетям, либо энергосбытовые организации, которые в порядке правопреемства или на ином законном основании приобретают (приобрели) права и обязанности таких энергоснабжающих организаций по договорам энергоснабжения.

Статьей 55 Закона № 94-ФЗ предусмотрены случаи размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В соответствии с пунктом 2.1 части 2 статьи 55 Закона № 94-ФЗ размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии заключается с гарантирующим поставщиком электрической энергии.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Согласно пункту 16 Правил № 530, статус гарантирующего поставщика присваивается по результатам открытого конкурса (далее - конкурс), который проводится один раз в 3 года (далее - очередной конкурс) или при возникновении предусмотренных настоящими Правилами оснований, обуславливающих возможность смены гарантирующего поставщика до истечения 3-летнего периода с даты присвоения статуса гарантирующего поставщика лицу, отобранному по результатам предыдущего конкурса (далее - внеочередной конкурс).

В соответствии с перечнем организаций, получивших статус гарантирующего поставщика на территории Красноярского края, с указанием зон их деятельности, согласованным решением правления РЭК от 12.10.2006, на территории Красноярского края осуществляют деятельность девять гарантирующих поставщиков: ОАО «Красноярскэнергосбыт», ООО «Русэнергосбыт», ООО «Ярцевская лесопромышленная компания», ОАО «Северное», Кодинское муниципальное унитарное предприятие жилищно-коммунального хозяйства Кежемского района, сельскохозяйственный производственный кооператив «Родина», федеральное государственное унитарное предприятие «Авиапредприятие «Черемшанка», государственное унитарное предприятие Учреждение УП-288/2 ГУИН Минюста России по Красноярскому краю, Туруханское районное муниципальное унитарное предприятие «Туруханскэнерго».

ЗАО «Оганер-комплекс» не является гарантирующим поставщиком.

Комиссия отмечает, что в соответствии пунктом 1 части 2 статьи 55 указанного Федерального закона размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях".

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее – ФЗ «О естественных монополиях») к сфере деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по передаче электрической энергии.

Статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» запрещается с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группам лиц и аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка.

Требования настоящей статьи не распространяются на хозяйствующие субъекты, функционирующие в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, в условиях отсутствия или ограничения конкуренции, а также хозяйствующие субъекты, осуществляющие эксплуатацию объектов электроэнергетики, технологически не связанных с Единой энергетической системой России или технологически связанных с ней исключительно через электроэнергетические системы иностранных государств.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электроэнергию и тепловую энергию в РФ» энергоснабжающая организация - хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии.

РЭК Красноярского края представлены сведения (исх. № 2-1382/1 от 09.07.2009) о том, что на рынке торговли и распределения электрической энергии на территории г. Норильска Красноярского края (исх. № 2-1382/1 от 09.07.2009) кроме ЗАО «Оганер-комплекс» осуществляют деятельность следующие хозяйствующие субъекты:

- ООО «Объединение коммунальщиков № 1» (<...>);
- ООО «Энерготех» (<...>);
- ООО «Нордсервис» (<...>);
- ООО «Жилищная компания» (<...>);
- ООО «Талнахтехсервис» (<...>);

- ООО «Талнахбыт» (<...>);

- ООО «Жилищный трест» (<...>).

Несмотря на то, что энергопринимающие устройства ответчика подключены к коммуникационным сетям электроснабжения ЗАО «Оганер-комплекс», услуги энергоснабжения МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» могли быть оказаны вышеперечисленными энергоснабжающими организациями.

На основании изложенного Комиссия делает вывод о том, что действия МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска», выразившиеся в заключении указанного контракта с ЗАО «Оганер-комплекс» без соблюдения требований Закона № 94-ФЗ, являются нарушающими требования действующего законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности, запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Согласно ч. 17 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Последствием указанных действий ответчика явилось, в том числе, недопущение хозяйствующих субъектов, имеющих возможность оказывать соответствующие услуги, на рынок торговли и распределения электрической энергии на территории г. Норильска, так как МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» при несоблюдении конкурсной процедуры, предусмотренной Законом № 94-ФЗ, при заключении указанного контракта с хозяйствующим субъектом, не имеющим статуса гарантирующего поставщика, не обеспечило равные условия доступа указанным хозяйствующим субъектам на рынок по оказанию соответствующих услуг по энергоснабжению.

МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» в адрес управления были представлены документы, в соответствии с которыми 01.01.2011 ответчиком был заключен договор энергоснабжения с ЗАО «Оганер-комплекс», пунктом 10.2 которого

предусмотрено, что муниципальный контракт энергоснабжения, зарегистрированный в реестре муниципальных контрактов муниципального образования город Норильск за номером <...> утратил силу с момента подписания договора от 01.01.2011.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 23, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства

### **РЕШИЛА:**

1. Признать МУ «Управление жилищного фонда администрации г. Норильска» нарушившим часть 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения муниципального контракта энергоснабжения, зарегистрированного в реестре муниципальных контрактов муниципального образования город Норильск за номером <...>, с ЗАО «Оганер-комплекс», не имеющим статуса гарантирующего поставщика, без соблюдения требований, предусмотренных действующим законодательством.

2. Предписание по делу № 170-15-10 не выдавать в связи с истечением 01.01.2011 года

срока действия муниципального контракта энергоснабжения, зарегистрированного в реестре муниципальных контрактов муниципального образования город Норильск за номером <...>.

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

Председатель Комиссии

Е.А. Лужбин

Члены Комиссии

А.В. Баранова

Е.В. Куштысева