

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-16/1017 о нарушении антимонопольного законодательства

29 мая 2012 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 22 мая 2012 г.

Решение изготовлено в полном объеме 29 мая 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: Ниденс В.А., заместитель руководителя Костромского УФАС России – начальник отдела контроля органов власти;

члены Комиссии:

Магомеднабиев Т.М., старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

Дунаев И.В., старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

Торопова Е.В., государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

в присутствии:

от ОАО «Костромская сбытовая компания» - представитель <...> (по доверенности от 01.03.2012 № 07/105);

от ОАО «МРСК Центра» - представитель <...> (по доверенности от 02.05.2012);

от МХО – ООО «Коммунальщик» - не явился (уведомлен надлежащим образом);

от прокуратуры Костромской области – не явился (уведомлен надлежащим образом),

рассмотрев дело № 04-16/1017 по признакам нарушения ОАО «Костромская сбытовая компания» (г. Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило обращение прокурора Межевского района Костромской области <...> о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Костромская сбытовая компания» (далее – ОАО «КСК»). Нарушение выразилось в неправомерном ограничении подачи электроэнергии на объекты «котельные лесхоза и леспромхоза», эксплуатируемые МХО – ООО «Коммунальщик» (далее – ООО «Коммунальщик»), с 09-00 часов 15.03.2011, ввиду наличия задолженности по оплате за потребленную электроэнергию, что повлекло ущемление интересов других лиц (потребителей тепловой энергии, производимой указанными котельными).

Решением Кологривского районного суда от 12.05.2011 по заявлению прокурора Межевского района Костромской области были признаны незаконными действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии в период с 09-00 часов 15.03.2011 на котельные лесхоза и леспромхоза, эксплуатируемые ООО «Коммунальщик».

Как следует из материалов дела, 03.03.2011 ОАО «КСК» направило в адрес ООО «Коммунальщик» уведомление о введении частичного ограничения режима потребления электроэнергии за подписью начальника Нейского межрайонного представительства <...>. Из содержания данного уведомления следует, что в связи

с наличием у МОУ «МСОШ» задолженности по оплате за потребленную электроэнергию в размере 649981,53 рублей, необходимо в срок до 14.03.2011 оплатить указанную задолженность и подтвердить факт оплаты платежным поручением с отметкой банка. Также ОАО «КСК» указало, что в случае неоплаты указанной задолженности будет введено ограничение подачи энергоресурсов по договору энергоснабжения от 01.12.2010 № 258 с 09-00 до 15-00 часов ежедневно, кроме выходных и праздничных дней, начиная с 15.03.2011. Ограничение планировалось ввести путем отключения котельной леспромхоза и котельной лесхоза, эксплуатируемых ООО «Коммунальщик». Отключение электроэнергии на данных объектах ОАО «КСК» предписало производить силами ООО «Коммунальщик» самостоятельно, персоналом, ответственным за электрохозяйство, под контролем Межевского РЭС филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра».

Согласно Актам от 15.03.2011 ограничения режима потребления электроэнергии, составленным в присутствии представителей ОАО «КСК», ОАО «МРСК Центра» и ООО «Коммунальщик», вследствие нарушения условий договора энергоснабжения, было введено ограничение режима потребления электроэнергии на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза» с 09-00 по 15-00 часов ежедневно, путем отключения главного рубильника персоналом ООО «Коммунальщик».

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ОАО «КСК», утвержденного Протоколом Общего собрания акционеров от 05.07.2010 № 10 (действовавшего в рассматриваемый период), одним из видов деятельности ОАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Постановлением Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифной политики Костромской области от 23.10.2006 № 06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика», с 2006 года ОАО «КСК» присвоен статус гарантирующего поставщика в границах Костромской области.

Приказом Костромского УФАС России от 17.08.2005 № 92 ОАО «КСК» включено в реестр хозяйствующих субъектов, занимающих долю на рынке определенного товара более 35%, с рыночной долей более 50% на рынке розничной реализации электрической энергии в границах Костромской области

Следовательно, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области.

В силу пункта 4 части 1 статьи 10 Закона 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Между ОАО «КСК» и ООО «Коммунальщик» заключен договор энергоснабжения от

01.12.2010 № 258, согласно условиям которого Гарантирующий поставщик (ОАО «КСК») обязуется осуществлять продажу электрической энергии, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а Потребитель (ООО «Коммунальщик») обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. В соответствии с пунктом 1.2 указанного договора, стороны обязуются руководствоваться им, а также действующим законодательством РФ. Согласно пункту 7.1 указанного договора все споры и разногласия, возникающие из него или в связи с ним, в том числе касающиеся его заключения, выполнения, нарушения, прекращения или действительности, разрешаются путем переговоров сторон, а в случае не достижения сторонами соглашения подлежат разрешению в соответствии с законодательством РФ.

Согласно заявкам ОАО «КСК» от 28.04.2011 № 179 и от 05.05.2011 № 188, направленным в филиал ОАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго», необходимо было произвести отключение потребителя ООО «Коммунальщик» по объектам «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза» соответственно с 28.04.2011 и с 05.05.2011.

15.05.2011 между ОАО «КСК» и ООО «Коммунальщик» было заключено дополнительное соглашение к вышеуказанному договору энергоснабжения, в соответствии с пунктом 2 которого из договора энергоснабжения были исключены, в том числе, точки поставки (учета) электроэнергии – «котельная леспромхоза» и «котельная лесхоза (освещение)». Согласно пункту 3 указанного дополнительного соглашения подача электроэнергии на данные объекты прекращается с 15.05.2011.

Таким образом, по обоюдному согласию ОАО «КСК» и ООО «Коммунальщик» подача электроэнергии на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза» не возобновлялась.

В соответствии с пунктом 1.1 Положения о Нейском межрайонном представительстве ОАО «КСК», оно является структурным подразделением ОАО «КСК» и подчиняется непосредственно заместителю генерального директора по сбыту. Согласно пункту 3.11 указанного Положения, одной из функций межрайонного представительства является организация взаимодействия с сетевой компанией по ограничению и отключению энергоснабжения потребителей-дебиторов.

Согласно пункту 3.5 Должностной инструкции начальника межрайонного представительства ОАО «КСК» он обязан подписывать предупреждения, уведомления и заявки на отключение социально-значимых объектов (водозаборов, котельных в отопительный сезон) организаций и предприятий, приобретающих электрическую энергию для дальнейшего распределения населению, объектов с круглосуточным нахождением людей, предварительно согласованных с заместителем генерального директора по сбыту.

В соответствии с приказом генерального директора ОАО «КСК» <...> от 03.06.2009 № 117-к <...> назначен на должность начальника Нейского межрайонного представительства ОАО «КСК» с 03.06.2009.

Следовательно, <...>, подписывая и направляя уведомление об ограничении подачи электроэнергии в адрес ООО «Коммунальщик», действовал от имени и в интересах ОАО «КСК», в соответствии с Положением о Нейском межрайонном представительстве ОАО «КСК» и Должностной инструкцией начальника межрайонного представительства.

Вместе с тем, от котельных лесхоза и леспромхоза, эксплуатируемых ООО

«Коммунальщик», осуществляется снабжение тепловой энергией потребителей (граждан), которые добросовестно оплачивали данную услугу. С указанными гражданами у ООО «Коммунальщик» были заключены договоры на оказание услуг по отоплению.

В результате принятия ОАО «КСК» мер по ограничению подачи электроэнергии данные потребители остались без теплоснабжения, вследствие чего были ущемлены их права на своевременное и качественное получение данной услуги. Кроме того, были ущемлены интересы ООО «Коммунальщик», которое не имело возможности оказывать услугу по теплоснабжению гражданам-потребителям.

Согласно пояснениям ОАО «КСК» по делу ООО «Коммунальщик» не выполняло надлежащим образом принятые на себя обязательства по договору энергоснабжения от 01.12.2010 № 258. По состоянию на 04.03.2011 задолженность ООО «Коммунальщик» перед ОАО «КСК» за потребленную электроэнергию по данному договору составила 649981,53 рублей. Период образования задолженности составлял с 01.10.2010 по 31.03.2011, то есть весь отопительный сезон. За весь этот период от ООО «Коммунальщик» за принятую электроэнергию платежи на расчетный счет ОАО «КСК» поступили всего 2 раза, на сумму, в 139 раз меньшую, чем сумма образовавшейся задолженности. Действующее законодательство предоставляет право прекращать или ограничивать подачу энергии потребителю в случае ее неоплаты. Согласно статье 546 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате. В соответствии с Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения), ограничение режима потребления электроэнергии может вводиться в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем. Полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии предполагает сокращение объемов потребления или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям. Пунктом 78 Основных положений предусмотрено, что гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII Основных положений, инициировать частичное (полное) ограничение режима потребления электрической энергии (приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) с покупателем) в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии (мощности) и оказанных услуг и возникновения задолженности, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа. В связи с неисполнением обязательств по оплате потребленной электрической энергии, ОАО «КСК», воспользовавшись своим законным правом, направило в адрес ООО «Коммунальщик» уведомление о

введении ограничения подачи электрической энергии, текст которого содержал размер задолженности и дату введения ограничения в случае неоплаты задолженности, как того требует действующее законодательство. К дате введения ограничения режима потребления электроэнергии задолженность погашена не была. В связи с этим, с 15.03.2011 с 09-00 по 15-00 часов ежедневно должник должен был самостоятельно вводить ограничение потребления электроэнергии.

ООО «Коммунальщик» письменные пояснения по делу не представило, своего представителя для участия в рассмотрении дела не направило.

ОАО «МРСК Центра» пояснило, что действия по ограничению режима потребления на объектах «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза» с. Георгиевское, эксплуатируемых ООО «Коммунальщик», с 15.03.2011 производились сотрудниками потребителя самостоятельно путем отключения главных рубильников ежедневно с 09-00 по 15-00 часов, под контролем мастера бригады по эксплуатации распределительных сетей Межевского РЭС Шатикова С.Н. В дальнейшем, после окончания отопительного сезона, согласно заявкам от 28.04.2011 № 179 (по котельной лесхоза) и от 04.05.2011 № 188 (по котельной леспромхоза) в отношении ООО «Коммунальщик» 28.04.2011 и 05.05.2011 соответственно были осуществлены действия по полному ограничению режима потребления электроэнергии.

Согласно пункту 160 Основных положений полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии предполагает сокращение объемов потребления или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям до уровня аварийной (технологической) брони и до полного ограничения согласно графику, предусмотренному актом согласования аварийной и технологической брони, а при отсутствии установленной аварийной (технологической) брони - до полного ограничения в случае наступления предусмотренных разделом XIII Основных положений обстоятельств.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 161 Основных положений одним из случаев, когда может вводиться ограничение потребления электроэнергии является неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем.

Согласно пункту 164 Основных положений частичное ограничение режима потребления может заключаться не только в прекращении подачи электрической энергии потребителю на определенный период в течение суток, но и в снижении объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения, без ограничения подачи.

Следовательно, Основные положения дают право гарантирующему поставщику вводить ограничение потребления электроэнергии в отношении потребителя в случае нарушения последним обязательств по оплате электрической энергии и услуг, неразрывно связанных с процессом энергоснабжения.

В соответствии со статьей 309 ГК РФ обязательства 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 предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение

условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (статья 310 ГК РФ).

Таким образом, ООО «Коммунальщик» не исполнило обязательства перед ОАО «КСК» по оплате за потребляемую электроэнергию, что является грубым нарушением статей 309, 310 ГК РФ.

Вместе с тем, в силу части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Согласно статье 12 ГК РФ одним из способов защиты гражданских прав является пресечение действий, нарушающих право и создающих угрозу его нарушения.

Статья 14 ГК РФ устанавливает, что способы защиты гражданских прав должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

В соответствии с пунктом 2.2 Устава ООО «Коммунальщик» целями его деятельности являются удовлетворение общественных потребностей юридических и физических лиц в работах, товарах и услугах, получение прибыли. Предметом деятельности ООО «Коммунальщик» является деятельность по оказанию услуг по водо- и теплоснабжению организациям и населению (пункт 2.3 Устава).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза», эксплуатируемые ООО «Коммунальщик», являются неправомерными, поскольку применение такого способа самозащиты права, который привел к ущемлению прав граждан-потребителей, является злоупотреблением правом и доминирующим положением. Введя ограничение подачи электроэнергии на указанные объекты, ОАО «КСК» не учло тот факт, что электроэнергия является необходимым элементом технологического процесса подачи тепла жителям с. Георгиевское.

По мнению Комиссии, выбранный ОАО «КСК» способ защиты своих гражданских прав (ограничение подачи электроэнергии) является несоразмерным нарушением условий договора со стороны ООО «Коммунальщик» и выходит за пределы действий, необходимых для его пресечения.

В целях защиты своих прав и имущественных интересов ОАО «КСК» должно было выбирать способ, не сопряженный с попутным ущемлением интересов других лиц (граждан-потребителей тепловой энергии, вырабатываемой котельными), то есть, не допускать злоупотребления правом. В частности, ОАО «КСК» имело право и возможность принять меры по взысканию с ООО «Коммунальщик» суммы задолженности за потребленную электроэнергию в судебном порядке. Кроме того, ОАО «КСК» должно было учитывать, что ООО «Коммунальщик» осуществляет свою деятельность в целях удовлетворения потребностей населения, в том числе, в теплоснабжении.

Действия ОАО «КСК» по отключению электроэнергии на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза», эксплуатируемые ООО «Коммунальщик» были признаны незаконными судом по иску прокурора, что также принимается во внимание Комиссией.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «КСК» факта нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем принятия решения об ограничении подачи электроэнергии с 15.03.2011 на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза», эксплуатируемые ООО «Коммунальщик», что привело к ущемлению интересов граждан-потребителей.

В связи с тем, что с 15.05.2011 электроснабжение вышеуказанных объектов не осуществляется с согласия ООО «Коммунальщик» (точки поставки исключены из договора энергоснабжения), оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии не имеется.

За нарушение статьи 10 Закона о защите конкуренции (злоупотребление доминирующим положением) предусмотрена административная ответственность по статье 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в связи с чем Комиссия полагает необходимым передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «КСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем принятия решения об ограничении подачи электроэнергии с 15.03.2011 на объекты «котельные лесхоза» и «котельные леспромхоза», эксплуатируемые ООО «Коммунальщик», что привело к ущемлению интересов граждан-потребителей.

2. Предписание об устранении нарушения не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии В.А. Ниденс

Члены Комиссии: Т.М. Магомеднабиев

И.В. Дунаев

Е.В. Торопова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 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.