

Решение

по делу № 13-01-10-04/404

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 18 октября 2013 года г. Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 05 ноября 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- *А.В. Гаджиевой* – председателя Комиссии, Заместителя руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление),
- *А.А. Гудиева* - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
- *А.В. Васильева* - члена Комиссии, государственного инспектора отдела по борьбе с картелями и контролю торговли Управления,

рассмотрев дело № 13-01-10-04/404 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Волгоградэнергосбыт» (адрес: 400001, г. Волгоград, ул. Козловская, 14) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неисполнение со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт» обязательств по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. по осуществлению поставки электрической энергии в отношении ООО ДЮСОК «Сосна», в присутствии:

Денисова Игоря Анатольевича – представителя ООО Детскою – юношеского спортивно оздоровительного комплекса «Сосна» по доверенности от 09.09.2013 г. б/н (далее – *представитель ООО ДЮСОК «Сосна»*),

Абакумова Виктора Георгиевича – представителя ООО «ДЮСОК «Сосна» по доверенности от 09.09.2013 г. б/н (далее – *представитель ООО «ДЮСОК «Сосна»*),

Брагинской Дианы Александровны – представитель ОАО «Волгоградэнергосбыт» по доверенности №14 от 16.04.2012 г. (далее – *ОАО «Волгоградэнергосбыт»*, *представитель «Волгоградэнергосбыт»*, *представитель ответчика*, *ответчик*)

в соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило заявление Абакумова В.Г. (вх. №3988 от 20.06.2013 г.) о нарушении антимонопольного законодательства, выразившееся в прекращении подачи электрической энергии со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт».

Заявитель указывает, что между ОАО «Волгоградэнергосбыт» и ООО «Детско – юношеский спортивно – оздоровительный комплекс «Сосна» заключен договор энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г.

Далее, в заявлении указано, что ОАО «Волгоградэнергосбыт» не осуществляет подключение спорного объекта к сети электроснабжения до тех пор, пока не оплатит долги предыдущего собственника имущества лагеря – Учреждения детский оздоровительный лагерь «Сосна».

Заявитель указывает, что 19 июня 2013 г. им оплачена задолженность за электрическую энергию по договору энергоснабжения №7066170/10 от 20 ноября 2009 г., заключенного с Учреждением «Детский оздоровительный лагерь «Сосна».

Заявитель считает, что ОАО «Волгоградэнергосбыт» нарушает требование антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения заявления, поданного в Управление от Абакумова В.Г., указывающего на нарушение антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт» приказом от 20 сентября 2013 года №429 Руководителя Управления было возбуждено дело № 13-01-10-04/404 по признакам нарушения ОАО «Волгоградэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

При рассмотрении настоящего дела по факту его возбуждения ответчиком были представлены письменные пояснения (вх. №6845 от 11.10.2013 г.).

ОАО «Волгоградэнергосбыт» пояснило Управлению, что с Учреждение «Детский оздоровительный лагерь «Сосна» с 20.11.2009 по 10.06.2013 действовал договор энергоснабжения №7066170/10. В результате неисполнения условий договора со стороны покупателя по указанному договору образовался долг за период август – октябрь 2012 г. в размере 88769,37 руб.

В соответствии с пунктом статьи 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Пунктом 7 статьи 38 Закона «Об электроэнергетике» предусмотрено, что порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями – участниками оптового и розничных рынков в случае нарушения своих обязательств потребителями устанавливается Правительством Российской Федерации.

Такой порядок установлен Правилами полного и (или) частичного

ограничения режима потребления электрической энергии, утв. Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. №442 (пункт 2).

Ограничения режима потребления электрической энергии на указанном объекте введено 01.11.2012 г.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 05.03.2013 г. по делу А12-30124/2012 с потребителя взыскана задолженность в размере 886769,37 руб., проценты в сумме 1227,90 руб., расходы по уплате государственной пошлины 3 599,89 руб.

10.06.2013 г. в отношении той же точки поставки заключен договор №7066261/13 с ООО «Детско – юношеский спортивно – оздоровительный комплекс «Сосна».

В связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии – оплатой 19.09.2013 задолженности электроэнергии по договору №7066170/10, ОАО «Волгоградэнергосбыт» начало исполнение обязательств по продаже электрической энергии (мощности) по заключенному договору энергоснабжения №7066261/13, введенное ограничение режима потребления отменено уведомление от 19.06.2013 г. №960.

Рассмотрев представленные материалы, изучив обстоятельства дела, заслушав доводы сторон по делу, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области установлено следующее.

Между ОАО «Волгоградэнергосбыт» и Учреждение «Детский оздоровительный лагерь «Сосна» заключен договор энергоснабжения №7066170/10 от 20 ноября 2009 г.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 05 марта 2013 г. по делу №А12-30124/2012 установлено, что за Учреждением «Детский оздоровительный лагерь «Сосна» по договору энергоснабжения №7066170/10 от 20 ноября 2009 г. значится задолженность за август – октябрь 2012 г.

Между ОАО «Волгоградэнергосбыт» и ООО Детско – юношеский спортивно – оздоровительный комплекс «Сосна» заключен договор энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. (далее - договор энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г.)

Акт от 01.11.2012 г. ограничения режима потребления электрической энергии подтверждает факт наличия введенного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объекта, принадлежащего ООО ДЮСОК «Сосна».

Согласно пункту 1.1 указанного договора энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности) Потребителю в точках поставки, определенных Приложением 3 к договору, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией Потребителя, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию

(мощность) и оказание услуги.

В соответствии с пунктом 11.1 договора энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. «настоящий договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения».

Из представленной переписки со стороны заявителя и ОАО «Волгоградэнергосбыт» следует, что основанием для отказа в подаче электрической энергии по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. является образовавшаяся задолженность со ссылкой на пункт 46 Постановления Правительства №442 (письма ОАО «Волгоградэнергосбыт» от 19.06.2013 г. №23/1943, от 10.06.2013 г. №23/1794).

ОАО «Волгоградэнергосбыт» сообщило Управлению, что электрическая энергия по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. не подавалась ввиду пункта 46 Постановления Правительства №442. Также ОАО «Волгоградэнергосбыт» пояснило Управлению, что в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии – оплатой 19.06.2013 г. задолженности электроэнергии по договору энергоснабжения №7066170/10 от 20 ноября 2009 г. ОАО «Волгоградэнергосбыт» начало исполнение обязательств по продаже электрической энергии (мощности) по заключенному договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г., введенное ограничение режима потребления отменено уведомление от 19.06.2013 г. №960.

В пункте 11.1 обозначенного договора указано, что исполнение гарантирующим поставщиком обязательств по продаже электрической энергии (мощности) в точках поставки электрической энергии (мощности)), указанных в Приложении №3 к договору, начинается с даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении данных точек поставки

ОАО «Волгоградэнергосбыт» на основании приказа Волгоградского УФАС России № 52 от 02.05.2006 г. (№ 134 от 03.09.08 г., № 303/34 от 29.05.2012 г.) включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работ, услуг) долю более 35% с долей более 50% из чего сделан вывод о том, что ОАО «Волгоградэнергосбыт» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на розничном рынке реализации электрической энергии (мощности) в пределах географических границ Волгоградской области.

Согласно Аналитическому отчету от 20.03.2013 г. №190, подготовленного по результатам проведения анализа состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) Волгоградской области доля ОАО «Волгоградэнергосбыт» на розничном рынке электрической энергии (мощности) в административных границах Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков в 2012 году составила 63,78 %.

Следовательно, ОАО «Волгоградэнергосбыт» является субъектом нарушения антимонопольного законодательства при осуществлении деятельности на соответствующем товарном рынке.

На основании анализа представленных материалов и информации Комиссией были сделаны следующие выводы.

В соответствии с пунктом 2 «Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии» (далее – Правила режима потребления электрической энергии...) (утв. Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии») установлены следующие режимы ограничения потребления электрической энергии:

а) соглашение сторон договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности));

б) нарушение своих обязательств потребителем, выразившееся в:

неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии...;

возникновении у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии...;

выявлении факта осуществления потребителем безучетного потребления электрической энергии;

невыполнении потребителем условий договора, касающихся обеспечения функционирования устройств релейной защиты, противоаварийной и режимной автоматики, устройств компенсации реактивной мощности;

подключении потребителем к принадлежащим ему энергопринимающим устройствам электропотребляющего оборудования, повлекшем нарушение характеристик технологического присоединения, указанных в документах о технологическом присоединении;

в) удостоверение в установленном порядке неудовлетворительного состояния объектов электросетевого хозяйства, энергетических установок, энергопринимающих устройств потребителя, что создает угрозу жизни и здоровью людей и (или) угрозу возникновения технологических нарушений на указанных объектах, установках (устройствах), а также объектах электросетевого хозяйства сетевых организаций;

г) возникновение (угроза возникновения) аварийных электроэнергетических режимов;

д) приостановление или прекращение исполнения обязательств потребителя по договору о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии и мощности;

е) прекращение обязательств по снабжению электрической энергией (мощностью) и (или) оказанию услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и (или) договору

оказания услуг по передаче электрической энергии...;

ж) выявление гарантирующим поставщиком в случае, указанном в пункте 47 Основных положений, факта ненадлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя к объектам электросетевого хозяйства;

з) необходимость проведения ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства сетевой организации, к которым присоединены энергопринимающие устройства потребителя, либо необходимость проведения ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства смежных сетевых организаций (иных владельцев объектов электросетевого хозяйства) в случае, если проведение таких работ невозможно без ограничения режима потребления;

и) поступление от потребителя заявления о введении в отношении него ограничения режима потребления в случае, если у потребителя отсутствует техническая возможность введения ограничения самостоятельно;

к) нарушение потребителем введенного ранее в отношении него ограничения режима потребления при сохранении обстоятельств из числа указанных в настоящем пункте, послуживших основанием для его введения.

Ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объекта, принадлежащего ООО ДЮСОК «Сосна» подтверждается актом от 01.11.2012 г.

Согласно части 1 статьи 539 «Гражданского кодекса Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 N 14-ФЗ (далее – ГК 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.

В соответствии с пунктом 28 Основных положений... по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

Исполнение обязательств гарантирующего поставщика по договору энергоснабжения в отношении энергопринимающего устройства осуществляется начиная с указанных в договоре даты и времени, но не ранее даты и времени начала оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении такого энергопринимающего устройства.

Пункт 40 Основных положений... предусматривает, что в рамках договора энергоснабжения гарантирующий поставщик несет перед потребителем (покупателем) ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение

обязательств по договору, в том числе за действия сетевой организации, привлеченной для оказания услуг по передаче электрической энергии, а также других лиц, привлеченных для оказания услуг, которые являются неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям.

Согласно пункту 1.1 договора энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности) Потребителю в точках поставки, определенных Приложением 3 к договору, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией Потребителя, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказание услуги.

В соответствии с пунктом 11.1 договора энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. «настоящий договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения».

Из представленной переписки со стороны заявителя и ОАО «Волгоградэнергосбыт» следует, что основанием для отказа в подаче электрической энергии по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. является образовавшаяся задолженность со ссылкой на пункт 46 Постановления Правительства №442 (письма ОАО «Волгоградэнергосбыт» от 19.06.2013 г. №23/1943, от 10.06.2013 г. №23/1794).

ОАО «Волгоградэнергосбыт» сообщило Управлению, что электрическая энергия по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. не подавалась ввиду пункта 46 Постановления Правительства №442. Также ОАО «Волгоградэнергосбыт» пояснило Управлению, что в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии – оплатой 19.06.2013 г. задолженности электроэнергии по договору энергоснабжения №7066170/10 от 20 ноября 2009 г. ОАО «Волгоградэнергосбыт» начало исполнение обязательств по продаже электрической энергии (мощности) по заключенному договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г., введенное ограничение режима потребления отменено уведомлением от 19.06.2013 г. №960.

Из системного понимания пункта 2 Правил режима потребления электрической энергии..., пункта 46 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, (далее – Основные положения...) (утв. Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии») следует, что ограничение режима потребления электрической энергии действует в отношении конкретного потребителя и связано, в том числе, с ненадлежащим исполнением им своих обязательств по договору.

При смене владельца энергопринимающего оборудования положения пункта 46 Основных положений... на отношения, возникшие по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. между ОАО «Волгоградэнергосбыт» и заявителем не могут быть применимы.

В пункте 11.1 обозначенного договора указано, что исполнение гарантирующим поставщиком обязательств по продаже электрической энергии (мощности) в точках поставки электрической энергии (мощности)), указанных в Приложении №3 к договору, начинается с даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении данных точек поставки

В соответствии со статьей 431 ГК РФ при толковании условий договора принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Из буквального понимания пункта 11.1 договора энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. не следует, что предусмотренные в нем условия относятся к случаям введения полного ограничения режима потребления электрической энергии не в отношении потребителя ООО ДЮСОК «Сосна».

В соответствии с пунктом 3 статьи 308 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

Согласно статьям 309, 310 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Согласно ч. 1 ст. 10 от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 06.12.2011) "О защите конкуренции" (далее – Закон "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.

Неисполнение со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт» обязательств по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. по осуществлению поставки электрической энергии в отношении ООО ДЮСОК «Сосна» не соответствуют пункту 28 Основных положений..., следовательно, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Основания для прекращения дела отсутствуют.

Основания для переквалификации нарушения отсутствуют.

С учетом изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что ОАО «Волгоградэнергосбыт» своими действиями в отношении ООО ДЮСОК «Сосна» нарушило требования пункта 28 Основных положений..., выразившиеся в неисполнение со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт» обязательств по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. по осуществлению поставки электрической энергии в отношении ООО ДЮСОК «Сосна», следовательно, ОАО «Волгоградэнергосбыт» нарушило часть 1 статьи 10 Закона «О защите

конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу Комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. ОАО

Согласно части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях ответчика Комиссией также усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Волгоградэнергосбыт» (адрес: 400001, г. Волгоград, ул. Козловская, 14) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неисполнение со стороны ОАО «Волгоградэнергосбыт» обязательств по договору энергоснабжения №7066261/13 от 10 июня 2013 г. по осуществлению поставки электрической энергии в отношении ООО ДЮСОК

«Сосна».

2. Передать материалы дела № 13-01-10-04/404 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.