

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/28-10-12

22 ноября 2012 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 8 ноября 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 22 ноября 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. заместителя руководителя - начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Сорвачева В.А. - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Хитаришвили А.Т. - ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Тулуш Ш.Т. - специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии представителя ОАО «Тываэнергосбыт» Т.А. Пастушенко на основании доверенности в №34 от 25.09.2012г.,

рассмотрев дело № 04-06-08/28-10-12 возбужденное в отношении ОАО «Тываэнергосбыт» (667010, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Заводская, 2, ИНН 1701040660) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном направлении уведомлений об ограничении подачи электрической энергии в отношении объектов, обеспечивающих безопасность государства,

УСТАНОВИЛА:

17.08.2012 года в адрес Тывинского УФАС России поступило заявление директора

филиала «Сибирский» ОАО «Оборонэнергосбыт» о незаконном направлении ОАО «Тываэнергосбыт» уведомления об ограничении подачи электрической энергии от 17.07.2012г. в отношении объектов, обеспечивающих безопасность государства.

12.09.2012 года поступило аналогичное обращение заместителя директора по реализации электроэнергии филиала «Сибирский» ОАО «Оборонэнергосбыт» о направлении ОАО «Тываэнергосбыт» уведомления об ограничении подачи электрической энергии от 22.08.2012г.

Согласно уведомлению №2948 от 17.07.2012г. задолженность ОАО «Оборонэнергосбыт» на 17.07.2012г. составила 2 174 675,25 руб. в связи с чем, ОАО «Тываэнергосбыт» уведомило об ограничении подачи электрической энергии объектов ОАО «Оборонэнергосбыт» по истечении 10 дней с момента получения уведомления.

Согласно уведомлению №3680 от 22.08.2012г. задолженность ОАО «Оборонэнергосбыт» на 22.08.2012г. составила 754 120,14 руб. в связи с чем, ОАО «Тываэнергосбыт» уведомило об ограничении подачи электрической энергии объектов ОАО «Оборонэнергосбыт» по истечении 10 дней с момента получения уведомления.

В своем заявлении ОАО «Оборонэнергосбыт» указывает на то, что в соответствии с распоряжением Правительства РФ от 02.02.2010 № 78-Р ОАО «Оборонэнергосбыт» является единственным поставщиком электрической энергии для нужд Минобороны России.

Руководствуясь вышеуказанным распоряжением ОАО «Оборонэнергосбыт» заключило с Министерством обороны Российской Федерации государственный контракт №156/8747 от 19.12.2011г. на поставку электрической энергии потребителям Министерства обороны Российской Федерации.

В целях закупки электрической энергии для поставки ее на оборонные объекты 01 января 2010 года ОАО «Оборонэнергосбыт» заключило с ОАО «Тываэнергосбыт» договор энергоснабжения № 3130. Точки поставки по электрической энергии указаны в п.1.3 данного договора, в том числе: войсковые части, котельная, военные комиссариаты, жилой дом, а также объекты жилого фонда, предназначенные для расквартирования военнослужащих.

Как указывает ОАО «Оборонэнергосбыт» в своих заявлениях, ОАО «Тываэнергосбыт» направляя уведомления, содержащие угрозы ограничение режима потребления электрической энергии на данных объектах, нарушило требования указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173.

Также ОАО «Оборонэнергосбыт» в заявлении, поступившего 17.08.2012г. указывает, что задолженность образовалась за счет того, что ОАО «Тываэнергосбыт» не приняло во внимание уведомление о переходе с 01.01.2011г. на расчеты по двухставочному тарифу, направленного 19.11.2010г.

Приказом Тывинского УФАС России № 255 от 5 сентября 2012 года было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №04-06-08/28-10-12 в отношении ОАО «Тываэнергосбыт» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Тываэнергосбыт» не согласилась с вменяемым нарушением и представила следующие объяснения: несмотря на направление уведомлений об ограничении электроснабжения на объекты ОАО «Оборонэнергосбыт», непосредственно ограничение не вводилось, заявки в сетевую компанию не направлялись, т.е. рассматриваемые действия не привели к ущемлению интересов ОАО «Оборонэнергосбыт». Кроме того, если и планировалось ограничение электроэнергии, то исключительно на бытовые помещения, так как уведомление не содержало информацию о том, на какие конкретные объекты будет введено ограничение, что соответствует требованиям действующего законодательства.

Относительно спора о размере задолженности по оплате электроэнергии, ОАО «Тываэнергосбыт» представило в материалы дела решения судов о правомерности применения к ОАО «Оборонэнергосбыт» порядка расчета по одноставочному тарифу, вступивших в законную силу.

В материалы дела также были представлены платежные поручения по оплате электрической энергии ОАО «Оборонэнергосбыт» в июле, августе и октябре 2012г.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с [частью 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.

Тывинским УФАС России проведен анализ розничного рынка электрической энергии (мощности) на предмет определения состояния данного товарного рынка за 2010 год, по результатам которого установлено, что ОАО «Тываэнергосбыт» является хозяйствующим субъектом, занимающим на рынке электрической энергии в пределах территории Республики Тыва, долю в размере 97,9%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Кроме того, приказом Тывинского УФАС России от 29.05.2009 г. № 51 ОАО «Тываэнергосбыт» внесено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара в размере более чем 35%.

Согласно Постановлению Службы по тарифам РТ от 11.04.2007 N 59 "О согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика электрической энергии ОАО "Тываэнергосбыт" на территории Республики Тыва

ОАО "Тываэнергосбыт" имеет статус гарантирующего поставщика.

Согласно части 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.

Частью 3 указанной статьи предусмотрено, что к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 утверждены Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, которые устанавливают основы регулирования отношений, связанных с введением полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности) - участниками оптового и розничных рынков электрической энергии (далее - потребители), в том числе его уровня (далее - ограничение режима потребления), которое предполагает прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности) в определенных настоящими Правилами случаях.

В соответствии с пунктом 4 Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном [разделом II](#) настоящего документа, 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).

[Разделом II](#) (в частности пунктом 18) Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии установлено, что в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно [приложению](#), частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с [пунктом 17](#) настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Согласно пункту 1 Указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считаются действиями, нарушающими

безопасность государства.

Статья 6 Федерального закона от 27.05.2003 № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» определяет военную службу как вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях или не на воинских должностях в случаях и на условиях, предусмотренных федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» военная служба представляет собой особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами, не имеющими гражданства (подданства) иностранного государства, в Вооруженных Силах Российской Федерации и во внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации, в инженерно-технических, дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти и в спасательных воинских формированиях федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на решение задач в области гражданской обороны, Службе внешней разведки Российской Федерации, органах федеральной службы безопасности, федеральных органах государственной охраны и федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти Российской Федерации, воинских подразделениях федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях, а гражданами, имеющими гражданство (подданство) иностранного государства, и иностранными гражданами - в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях.

Таким образом, в отношении объектов, связанных с несением военной службы и обеспечивающих безопасность государства, ограничение электрической энергии не допускается.

Уведомлениями от 17.07.2012г. и 22.08.2012г. ОАО «Тываэнергосбыт» сообщило о введении частичного ограничения потребления электроэнергии на объекты ОАО «Оборонэнергосбыт», ввиду нарушения обязательств по оплате за потребленную энергию, предусмотренную договором №3130 от 01.01.2010г., по истечении 10 дней с момента получения настоящего уведомления и полного ограничения электроэнергии по истечении 3 рабочих дней со дня введения частичного ограничения в случае не оплаты задолженности за электроэнергию.

В качестве точек поставки в договоре энергоснабжения №3130 определены, в том числе войсковые части, военные комиссариаты, расположенные в границах Республики Тыва.

Таким образом, уведомления ОАО «Тываэнергосбыт» от 17.07.2012г. и 22.08.2012г. о введении ограничения электроснабжения, без указания конкретных точек поставки, в отношении которых планируется ограничение, содержали угрозы введения ограничения электроснабжения, в том числе и на объекты, обеспечивающие безопасность государства (воинских частей, учреждений, предприятий и организаций федеральных органов исполнительной власти, в

которых предусмотрена военная служба).

Доводы ОАО «Тываэнергосбыт» об отсутствии фактического ограничения электроэнергии на рассматриваемые объекты не могут быть приняты во внимание, так как, направляя в адрес общества «Оборонэнергосбыт» уведомления, содержащие угрозы полного ограничения подачи электрической энергии, общество «Тываэнергосбыт» ущемило интересы ОАО «Оборонэнергосбыт» и нарушило его права, поскольку в отношении последнего, как поставщика электрической энергии на объекты, обеспечивающие безопасность государства ограничение режима потребления электрической энергии не допускается.

Кроме того, направленные уведомления не содержали сведений о том, что угроза ограничения электроснабжения фактически не будет исполнена, что свидетельствует о восприятии ОАО «Оборонэнергосбыт» данной угрозы как реальной, что подтверждается представленными в материалы дела платежными поручениями об оплате электроэнергии 25.07.2012г. в сумме 148885,22 руб. (в день, когда было получено уведомление от 17.07.2012г.), 27.07.2012г. в сумме 94000 руб., 07.08.2012г. в сумме 1278760,63 руб., 08.08.2012г. в сумме 74000 руб., 22.08.2012г. в сумме 104404,84 руб., 23.08.2012г. в сумме 120000 руб.

Как указал представитель ОАО «Тываэнергосбыт» Пастушенко Т.А. в ходе рассмотрения дела №04-06-08/28-10-12 08.11.2012г. до срока, указанного в уведомлениях ОАО «Оборонэнергосбыт» произвело оплату задолженности, соответственно именно данный факт явился причиной не направления заявки в сетевую организацию о введении полного ограничения электроснабжения.

Доказательств, которые могли бы привести Комиссию к иным выводам ОАО «Тываэнергосбыт» не представлено.

При таких обстоятельствах, злоупотребление доминирующим положением на розничном рынке электроэнергии выразилось в направлении в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» уведомлений ОАО «Тываэнергосбыт» №2948 от 17.07.2012г., №3680 от 22.08.2012г., подписанных должностным лицом ОАО «Тываэнергосбыт»: генеральным директором Ивановым В.В.

По своим формальным признакам названные уведомления являются исходящими от ОАО «Тываэнергосбыт» и именно в таком статусе восприняты абонентом.

Оценив содержание вышеуказанных уведомлений, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводам о наличии предупреждения (угрозы) полного отключения объектов ОАО «Оборонэнергосбыт» от электроснабжения. Такое предупреждение выдано ОАО «Тываэнергосбыт» организации, осуществляющей поставку на объекты Министерства обороны Российской Федерации в отношении которых полное ограничение потребления электроэнергии в силу прямого указания вышеперечисленных нормативно-правовых актов не допускается.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении ОАО «Тываэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ущемлении интересов ОАО «Оборонэнергосбыт» путем направления уведомлений, содержащих угрозы ограничения подачи электрической энергии на объекты, обеспечивающие безопасность государства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Тываэнергосбыт» (667010, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Заводская, 2, ИНН 1701040660) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части неправомерного направления уведомлений, содержащих угрозы ограничения подачи электрической энергии на объекты ОАО «Оборонэнергосбыт», чем ущемлены его интересы.

2. Выдать ОАО «Тываэнергосбыт» предписание о прекращении допущенных нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии _____ Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии _____ В.А. Сорвачева

_____ А.Т. Хитаришвили

_____ Ш.Т. Тулуш

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.