

## РЕШЕНИЕ

«11» ноября 2009г. Смоленское УФАС России

Резолютивная часть решения оглашена 28 октября 2009 года. Решение в полном объеме изготовлено 11 ноября 2009 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

рассмотрев дело № 04-01/29-2009 по признакам нарушения ОАО «Смоленскэнергосбыт» (214019, г. Смоленск, ул. Тенишевой, д. 33) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России поступило заявление ЗАО магазин «Берёзка» от 18.08.2009 № 35 (вх. № 2890/04 от 18.08.2009), в котором Заявитель указывает на действия ОАО «Смоленскэнергосбыт», нарушающие интересы Заявителя.

Из заявления и представленных материалов следует, что 11.01.2007 между Заявителем и Обществом был заключён Договор купли-продажи электрической энергии № 511424 (далее – Договор).

В соответствии с отдельными условиями Договора Заявитель должен исполнять свои обязательства, связанные с расчётами за полученную для своих нужд электрическую энергию, по согласованию с «Владельцем электрической сети». При чём, Договор является двусторонним соглашением и не содержит идентификации «Владельца электрической сети». Характеристика токоприёмников и сведения о приборах учёта от 29.12.2006, являющаяся приложением к Договору, подписана также только двумя сторонами – Заявителем и Обществом. Согласно данной Характеристике электроснабжение объекта (зала игровых автоматов по ул. Ленина, д.2/1), принадлежащего Заявителю, осуществляется от питающей подстанции «Центральная», принадлежащей ОАО «Смоленскэнерго», а у Заявителя имеется прибор учёта СО-U449 M1-2.

Заявителем потреблённое количество электрической энергии регулярно оплачивалось Обществу по показаниям данного прибора учёта на основании выставляемых платёжных поручений. Однако, с ноября 2008 года Общество стало возвращать оплату Заявителю с пометкой в платёжных поручениях «Возврат ошибочно полученных денег», требуя ежемесячно согласовывать ведомость показаний счётчика с ОАО «Смоленскотель», которое, в свою очередь, категорически отказывается согласовывать показания прибора учёта Заявителя.

Заявитель, в связи с отсутствием законодательной нормы, обязывающей третью сторону Договора (ОАО «Смоленскотель») совершать какие-либо действия по согласованию показаний прибора учёта стороны договора, обратился к

Обществу с проектом дополнительного соглашения к Договору в целях исключения из пункта 3.3.4 Договора условия согласования показаний прибора учёта (письма от 17.07.2009 № 26 и от 21.07.2009 № 27).

Однако, письмом от 28.07.2009 № 12-05/2090 Общество отклонило оферту Заявителя. Из ответа следует, что в соответствии с пунктами 158 и 159 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии, утверждённых постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила розничных рынков), Заявитель должен согласовывать показания расчётного прибора учёта с ОАО «Смоленскотель», которое является владельцем электрических сетей, через которые подключено энергопринимающее устройство Заявителя.

29.07.2009 Заявитель платёжным поручением №22 в очередной раз оплатил Обществу потреблённую энергию за период с января по июль 2009 года, о чём уведомил Общество письмом от 05.08.2009 № 30.

Из письма Общества от 12.08.2009 № 15-04/2234 следует, что денежные средства Заявителя не могут быть приняты, так как потребление электрической энергии объекта Заявителя владельцем сетей (ОАО «Смоленскотель») не подтверждается, в связи с чем, Общество не выставляет счета на оплату.

Заявитель просил Смоленское УФАС России провести проверку на предмет злоупотребления ОАО «Смоленскэнергосбыт» доминирующим положением и навязывания Заявителю не выгодных условий договора купли-продажи электрической энергии.

На заседании комиссии Заявитель полностью поддержал доводы, изложенные в заявлении, а также пояснил, что отношения по электроснабжению между ЗАО магазин «Берёзка» и ОАО «Смоленскэнергосбыт» фактически сложились в 2003 году, договор купли-продажи электрической энергии был заключён 11.01.2007. С января по декабрь 2007 года ОАО «Смоленскэнергосбыт» выставило Заявителю платёжные требования на оплату электрической энергии, а ЗАО магазин «Берёзка» их исправно оплачивало. Однако, с декабря 2007 года, не объясняя причин, Общество перестало выставлять платёжные требования. С этого момента ЗАО магазин «Берёзка» стало самостоятельно вносить плату за потреблённую электрическую энергию в ОАО «Смоленскэнергосбыт». С ноября 2008 года ОАО «Смоленскэнергосбыт» стало возвращать денежные средства Заявителю. При этом, Общество мотивировало возврат денежных средств тем, что Заявителю необходимо согласовывать показания прибора учёта, установленного в его помещении, с владельцем электрических сетей, которым, по мнению Общества, является ОАО «Смоленскотель». Заявитель также указал, что в период с января по декабрь 2007 года ОАО «Смоленскэнергосбыт» выставило платёжные требования без согласования Заявителем показаний его прибора учёта с ОАО «Смоленскотель».

Заявитель сообщил, что направлял в адрес ОАО «Смоленскэнергосбыт» письма (заказными с уведомлением), которыми сообщал о том, что неоднократно обращался в ОАО «Смоленскотель» для подписания акта по разграничению балансовой принадлежности и ответственности, а также с просьбой согласовывать показания прибора учёта, принадлежащего Заявителю. На вышеуказанные обращения ОАО «Смоленскотель» отвечало отказами и предложило больше не обра-

щаться в его адрес по вопросам энергоснабжения.

При этом Заявитель сообщил, что правоустанавливающих документов, подтверждающих факт того, что ОАО «Смоленскотель» является единоличным собственником имущества, в том числе, и электрических сетей в здании гостиницы «Центральная», не существует. По указанным причинам, Заявитель направил Обществу оферту (дополнительное соглашение к договору купли-продажи электрической энергии № 511424 от 11.01.2007) об исключении из Договора пункта 3.3.4, устанавливающего обязанность ЗАО магазин «Берёзка» согласовывать с «Владельцем электрических сетей» ведомость показаний счётчиков или АСКУЭ, которую Общество отклонило (письмо от 28.07.2009 исх. № 12-05/2090, л.д. 23). При этом, ЗАО магазин «Берёзка» вплоть до сентября 2009 года включительно перечисляло Обществу денежные средства за потреблённую электрическую энергию.

Представители Ответчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили следующее.

Правомерность требования в части согласования показаний счётчиков с владельцем электрических сетей подтверждена Правилами розничных рынков. На момент заключения с Заявителем Договора Общество располагало документом, в котором Заявитель сам подтвердил, что ОАО «Смоленскотель» является владельцем электрических сетей. Таким документом, по мнению Ответчика, является однопольная схема электроснабжения (л.д. 78), представленная Обществу Заявителем, в которой указано, что ОАО «Смоленскотель» - владелец электрических сетей. Кроме того, из акта ФГУ «Управление государственного энергетического надзора по Западному региону» от 19.01.2004 № 087/V-05 следует, что электроснабжение Заявителя осуществляется от этажного щитка ОАО «Смоленскотель», то есть точка присоединения энергопринимающих устройств Заявителя – от ОАО «Смоленскотель».

При заключении договоров с потребителями, Общество должно руководствоваться пунктом 62 Правил функционирования розничных рынков, при этом, данный пункт не регламентирует обязанности гарантирующего поставщика по истребованию у потребителя правоустанавливающих документов, данные документы требует сетевая организация. При этом, представители Ответчика сообщили, что Договор между ОАО «Смоленскэнергосбыт» и ЗАО магазин «Берёзка» считается заключённым, и данный Договор содержит права и обязанности обеих сторон. Для надлежащего исполнения Обществом договорных условий по выставлению Заявителю платёжных требований на оплату электрической энергии, Заявитель должен исполнять требования пункта 3.3.4. Договора в части предоставления согласованной с владельцем электрических сетей ведомости показаний счётчика. Заявитель не осуществляет согласование вышеуказанной ведомости с ОАО «Смоленскотель», поэтому со стороны Общества не выставляются Заявителю платёжные требования на оплату электрической энергии, отсюда следует, что Общества нет и оснований для получения от Заявителя денежных средств за электрическую энергию.

На момент заключения ОАО «Смоленскэнергосбыт» договора энергоснабжения с ОАО «Смоленскотель», последним были предоставлены документы, под-

тверждающие принадлежность электрических сетей ОАО «Смоленскотель». По мнению, представителей Ответчика, документом, подтверждающим право собственности ОАО «Смоленскотель» на электрические сети, является акт по разграничению балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, подписанный между ОАО «Смоленскотель» и ОАО «МРСК Центра».

При этом ОАО «Смоленскэнергообл» не вправе давать оценку законности (либо незаконности) подписания данного акта. Документов, свидетельствующих о том, что указанный акт подписан незаконно, в адрес Общества не поступало. Следовательно, Общество располагает информацией о том, что ОАО «Смоленскотель» имеет общий счётчик, по которому он исправно и в полном объеме оплачивает электрическую энергию, потребляемую в здании гостиницы «Центральная». Прибор учёта Заявителя установлен после (последовательно) прибора учёта ОАО «Смоленскотель», и ОАО «Смоленскэнергообл» не вправе самостоятельно осуществлять проверку счётчика, принадлежащего Заявителю, и его показаний.

Ранее в договорных отношениях по электроснабжению между Обществом и ОАО «Смоленскотель» был указан субабонент – ЗАО магазин «Берёзка». ОАО «Смоленскэнергообл» предъявляло Заявителю платёжные требования с января по декабрь 2007 года, затем в адрес Общества поступило письмо от ОАО «Смоленскотель» о том, что оно прекращает оказание услуг по передаче электрической энергии Заявителю. Также, ОАО «Смоленскотель» заявило, что будет оплачивать весь объём электрической энергии, потребляемый в здании гостиницы «Центральная», и не будет принимать от ОАО «Смоленскэнергообл» счета согласно показаниям прибора учёта за минусом показаний прибора учёта ЗАО магазин «Берёзка». В противном случае, ОАО «Смоленскотель» обратиться в суд по вопросу неосновательного обогащения Общества. Учитывая, что ОАО «Смоленскэнергообл» не может дважды принимать денежные средства, оплаченные за одну и ту же электрическую энергию, Общество возвращает эти деньги Заявителю.

По вопросу направленной Заявителем оферты (дополнительное соглашение к договору купли-продажи электрической энергии № 511424 от 11.01.2007) об исключении из Договора пункта 3.3.4, представители Ответчика пояснили, что данный пункт Договора не нарушает норм действующего законодательства. В адрес ОАО «Смоленскэнергообл» не поступало документов, подтверждающих, что ОАО «Смоленскотель» не является владельцем электрических сетей, позднее которых запитано ЗАО магазин «Берёзка».

При этом если учесть отсутствие собственника электрических сетей в здании гостиницы «Центральная», то это означает, что энергопринимающие устройства Заявителя присоединены непосредственно к электрическим сетям сетевой организации – ОАО «МРСК Центра». Отсюда следует, что между Заявителем и ОАО «МРСК Центра» существует общая граница, следовательно, Заявитель может подписать акт по разграничению балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ОАО «МРСК Центра». В этом случае ОАО «Смоленскэнергообл» готово заключить с ЗАО магазин «Берёзка» договор энергоснабжения.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав Заявителя и предста-

вителей Ответчика, Комиссия Смоленского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

В соответствии с приказом Смоленского УФАС России от 15.08.2008 № 133 «О внесении изменений в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара в размере более чем 35 процентов» установлено доминирующее положение ОАО «Смоленскэнергосбыт» на товарном рынке розничная реализация электрической энергии в географических границах Смоленской области, с долей более 50%.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

Из пункта 2 статьи 25 Федерального закона «Об электроэнергетике» следует, что на оптовом и розничных рынках действует система регулярного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, в том числе, злоупотребления доминирующим и (или) исключительным положением на оптовом и розничных рынках.

Пунктом 1 статьи 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» установлено, что технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также – технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Смоленским УФАС России было установлено, что в здании гостиницы

«Центральная», расположенной по адресу: г. Смоленск, ул. Ленина, д. 2/10, размещаются несколько самостоятельных хозяйствующих субъектов: ОАО «Смоленскотель», ООО «Эстет», ЗАО магазин «Березка».

Энергопринимающие устройства ЗАО магазин «Березка» технологически присоединены к электрическим сетям сетевой организации через электрические сети, обслуживаемые ОАО «Смоленскотель». Согласно акту ФГУ «Управление государственного энергетического надзора по Западному региону» от 19.01.2004 № 087/V-05 (л.д. 27) электроснабжение ЗАО магазин «Березка» осуществляется от этажного щитка ЩО ОАО «Смоленскотель» по кабелю ВВГ 3Ч6 L=7 м, проложенному по стене в ПВХ кабельном канале. Из данного акта также следует, что выдача дополнительных технических условий Заявителю не требуется, так как электроснабжение помещения, занимаемого ЗАО магазин «Березка», запроектировано в составе гостиницы «Центральная» в 1960 году (письмо филиала «Смоленские городские электрические сети» от 18.11.2003 № 278-01).

Между ЗАО магазин «Березка» и ОАО «Смоленскэнергосбыт» (гарантирующий поставщик на территории Смоленской области) заключен договор купли-продажи электрической энергии от 11.01.2007 № 511424. Согласно пункту 3.1.3 Договора гарантирующий поставщик обязан производить расчёт, выписывать счета и счета-фактуры и выставлять покупателю платёжные требования на оплату электрической энергии с выделением объёмов по нерегулируемым и регулируемым ценам.

В ходе рассмотрения дела было установлено и не оспаривалось представителями Ответчика, что с декабря 2007 года ОАО «Смоленскэнергосбыт» перестало выставлять Заявителю платёжные требования на оплату электрической энергии по причине неисполнения Заявителем требований, установленных пунктом 3.3.4. Договора, в части согласования ведомости показаний счётчиков с «Владельцем электрических сетей», которым, по мнению ОАО «Смоленскэнергосбыт», является ОАО «Смоленскотель».

ЗАО магазин «Березка» с декабря 2007 года по сентябрь 2009 года включительно продолжало ежемесячно вносить плату за потреблённую электрическую энергию, однако, ОАО «Смоленскэнергосбыт», начиная с ноября 2008 года, возвращало полученные платежи, с пометкой в платёжных поручениях «Возврат ошибочно полученных денег».

Возвращение в адрес Заявителя полученных платежей Общество мотивировало тем, что ОАО «Смоленскотель» заявило о том, что будет оплачивать весь объём электрической энергии, потребляемый в здании гостиницы «Центральная», и не будет принимать от ОАО «Смоленскэнергосбыт» счета согласно показаниям прибора учёта за минусом показаний прибора учёта ЗАО магазин «Березка». В противном случае, ОАО «Смоленскотель» мог обратиться в суд по вопросу неосновательного обогащения Общества. В связи с этим, ОАО «Смоленскэнергосбыт» перестало выставлять Заявителю платёжные требования и возвращало ему денежные средства, самостоятельно оплаченные за потреблённую электрическую энергию.

Вышеуказанные доводы представителей Ответчика Комиссия посчитала не состоятельными по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что ЗАО магазин «Берёзка» обращалось в Смоленский филиал ФГУП «Ростехинвентаризация» (письмо от 27.07.2009 исх. № 28) о предоставлении информации нахождения в единоличной собственности у ОАО «Смоленскотель» мест общего пользования: сан. узла, вестибюля, холла, коридора 1-го этажа здания гостиницы «Центральная» по адресу: г. Смоленск, ул. Ленина, д. 2/1, со ссылкой на правоустанавливающие документы ОАО «Смоленскотель». В ответ на данное обращение Заявителю был дан ответ (л.д. 10) о том, что в материалах инвентарного дела на здание под № 2/1 по ул. Ленина в г. Смоленске отсутствуют какие-либо сведения о собственности ОАО «Смоленскотель» на конкретные помещения, в том числе мест общего пользования, расположенных на 1-м этаже указанного здания. Отказ в предоставлении аналогичных сведений был получен Заявителем и от Управления Федеральной регистрационной службы по Смоленской области, причина отказа - отсутствие записи о регистрации прав на вышеперечисленные объекты в Едином государственном реестре прав (л.д. 6-9).

Таким образом, Комиссией было установлено, что долевая собственность каждого из хозяйствующих субъектов (ОАО «Смоленскотель», ЗАО магазин «Берёзка», ООО «Эстэт»), находящихся в здании гостиницы «Центральная» (адрес местонахождения: г. Смоленск, ул. Ленина, д. 2/1) в отношении какого-либо имущества, в том числе коммуникационных сетей, документально ничем не подтверждена.

Согласно пункту 139 Правил функционирования розничных рынков гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация, сетевая организация, потребители, а также производители (поставщики) электрической энергии определяют порядок проектирования, монтажа, приемки в эксплуатацию, технического обслуживания и эксплуатации приборов учета, перечень имеющихся приборов учета, используемых в целях определения обязательств, а также порядок снятия показаний и расчета на их основании объемов принятой (отпущенной) электрической энергии в соответствующих договорах об осуществлении технологического присоединения, оказания услуг по передаче электрической энергии, энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии.

Пункт 3.3.4. действующего между Заявителем и Ответчиком Договора предусматривает согласование Заявителем ведомости показаний счётчиков с «Владельцем электрических сетей». Однако, договор не содержит сведений о третьем лице – «Владельце электрических сетей» (отсутствует наименование организации, адрес и др.).

Заявитель, направив оферту (дополнительное соглашение к договору купли-продажи электрической энергии № 511424 от 11.01.2007), предложил Обществу исключить из условий Договора пункт 3.3.4. по причине отсутствия каких-либо документов, подтверждающих факт того, что ОАО «Смоленскотель» является таковым (единоличным) владельцем электрических сетей.

Однако, ОАО «Смоленскэнергосбыт» ссылаясь на нормы, установленные пунктами 158-159 Правил розничных рынков, отказало в подписании вышеуказанного дополнительного соглашения.

При этом, пунктом 158 Правил розничных рынков установлено, что смежные

сетевые организации, иные законные владельцы электрических сетей, потребители (обслуживающие их организации) и производители электрической энергии, чьи энергопринимающие устройства (энергетические установки) имеют непосредственное присоединение к электрическим сетям сетевой организации, представляют такой сетевой организации показания расчетных приборов учета, расположенных в границах балансовой принадлежности их электрических сетей (энергопринимающих устройств) с соблюдением формы и периодичности представления, определенных в договорах оказания услуг по передаче электрической энергии. Форма представления показаний расчетных приборов учета должна соответствовать типам приборов учета, которыми в соответствии с настоящим разделом оборудуются точки поставки на розничном рынке. Указанные смежные сетевые организации, иные законные владельцы электрических сетей, потребители и производители электрической энергии также должны обеспечивать беспрепятственный доступ представителей сетевой организации к приборам учета, расположенным в границах балансовой принадлежности их электрических сетей, для целей осуществления проверки состояния таких приборов учета и снятия проверочных (контрольных) показаний. Сетевая организация осуществляет контрольные проверки приборов учета не реже 1 раза в полгода, если договором оказания услуг по передаче электрической энергии не установлено иное.

Из пункта 159 Правил розничных рынков следует, что сетевая организация обеспечивает сбор данных коммерческого учета электрической энергии на границах балансовой принадлежности своих электрических сетей и энергопринимающих устройств потребителей, производителей электрической энергии и смежных сетевых организаций, а также на границах зоны деятельности гарантирующего поставщика и в соответствии с договорами оказания услуг по передаче электрической энергии представляет данные об учтенных величинах переданной электрической энергии и потерях электрической энергии лицам, электрические сети (энергопринимающие устройства, энергетические установки) которых присоединены к электрическим сетям указанной сетевой организации, и (или) обслуживающим их гарантирующим поставщикам (энергосбытовым организациям).

Таким образом, из пунктов 158-159, а также из иных положений Правил розничных рынков не следует, что Заявителю необходимо согласовывать ведомости показаний счётчиков с владельцем электрических сетей.

Следовательно, довод представителей Ответчика о том, что правомерность требования Общества о согласовании Заявителем ведомости показаний счётчиков с владельцем электрических сетей установлена Правилами розничных рынков, является несостоятельным.

Также Комиссия отклонила довод представителей Ответчика о том, что од-нолинейная схема электроснабжения (л.д. 78), представленная Заявителем, подтверждает факт принадлежности электрических сетей ОАО «Смоленскотель». Данный довод является несостоятельным, так как в указанном документе отсутствует подобная информация.

В соответствии с пунктом 5 Правил розничных рынков Договор, заключённый между Обществом и Заявителем, является публичным договором купли-продажи электрической энергии.



В соответствии с пунктом 7 Правил розничных рынков по договору купли-продажи электрической энергии между гарантирующим поставщиком и покупателем электрической энергии гарантирующий поставщик обязуется отпустить электрическую энергию покупателю, а покупатель обязуется оплатить полученную электрическую энергию.

В соответствии с пунктом 66 Правил розничных рынков в договоре энерго-снабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии) в том числе определяются:

- а) порядок согласования договорного объема потребления электрической энергии;
- б) порядок компенсации стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления;
- в) дата и время начала исполнения обязательств по договору каждой из сторон;
- г) срок исполнения покупателем обязательства по оплате электрической энергии (срок платежа).

В соответствии с пунктом 71 Правил розничных рынков в целях надлежащего исполнения обязательств по договору купли-продажи электрической энергии покупателем должен быть обеспечен учет электрической энергии в соответствии с разделом XII данных Правил. В случае если объем фактически потребленной электрической энергии и услуг по ее передаче определяется с использованием приборов учета, в договоре купли-продажи электрической энергии определяются:

- а) технические данные используемых для этих целей приборов, в том числе измерительных трансформаторов (включая тип прибора, заводской номер <...> коэффициент трансформации, начальные показания), и места их расположения;
- б) требования, предъявляемые к условиям эксплуатации и сохранности приборов учета;
- в) порядок и периодичность передачи данных коммерческого учета потребителем;
- г) срок восстановления работоспособности прибора учета в случае его временного выхода из эксплуатации или утраты;
- д) условие об обязательности обеспечения периодического (не чаще 1 раза в месяц) доступа уполномоченных представителей гарантирующего поставщика и (или) сетевой организации, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства потребителя и которая является стороной в заключаемом договоре либо представляет интересы гарантирующего поставщика, к приборам учета для цели проверки условий их эксплуатации и сохранности, снятия контрольных показаний.

Согласно характеристике токоприёмников и сведениям о приборах учёта от 29.12.2006, являющейся приложением к Договору, у Заявителя установлен прибор

учёта СО-U449 М1-2.

Пунктом 3.3.7. Договора установлена обязанность Заявителя по обеспечению беспрепятственного доступа персонала гарантирующего поставщика по предъявлению служебного удостоверения к электрическим установкам и приборам расчётного учёта электрической энергии, в том числе, и для проверки работы приборов учёта электрической энергии и контроля их показаний.

Однако, как было установлено в ходе рассмотрения дела, и не оспаривалось представителями Ответчика, при наличии действующего между Заявителем и Ответчиком Договора, показания установленного у Заявителя прибора не учитываются Обществом.

Следовательно, несостоятельным является довод представителей Ответчика о том, что они не вправе самостоятельно осуществлять проверку счётчика, принадлежащего Заявителю, и его показаний.

В соответствии с пунктами 78 и 79 Правил розничных рынков гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII данных Правил, приостановить исполнение обязательств по договору купли-продажи электрической энергии с покупателем в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода, если договором не установлено иное. При выявлении случаев потребления электрической энергии с нарушением установленного договором купли-продажи электрической энергии и Правилами порядка учета электрической энергии со стороны покупателя, выразившимся во вмешательстве в работу соответствующего прибора учета или несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета, обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого возложена на покупателя, а также в иных действиях покупателя, приведших к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии, гарантирующий поставщик вправе приостановить исполнение обязательств по договору с покупателем в порядке, установленном разделом XIII данных Правил.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Договора Заявитель обязан оплачивать электрическую энергию в установленном настоящим договором порядке.

Учитывая возмездный характер договора, оплата Заявителем для своих нужд потребленной электрической энергии является существенным условием выполнения взятых на себя обязательств, за невыполнение или ненадлежащее выполнение которых могут возникнуть последствия, ущемляющие интересы Заявителя, в том числе приостановление гарантирующим поставщиком исполнения обязательств по договору купли-продажи электрической энергии.

Комиссией было установлено и не оспаривалось лицами, участвующими в деле, что с января по декабрь 2007 года Общество выставляло Заявителю платёжные поручения на оплату электрической энергии, и в данный период времени Заявитель не согласовывал показания счётчиков с ОАО «Смоленскотель». Поводом к невыставлению Заявителю платёжных требований послужили действия ОАО «Смоленскотель», касающиеся оплаты по его волеизъявлению всей электрической энергии, потребляемой в здании гостиницы «Центральная», и его отказ принимать

от ОАО «Смоленскэнергосбыт» счета согласно показаниям прибора учёта за минусом показаний прибора учёта ЗАО магазин «Берёзка».

Комиссией также установлено, что в соответствии с Договором (пункт 3.3.7.) в обязанности Заявителя входит предоставление права доступа Общества к прибору учёта для проверки его работы и контроля его показаний. Однако, с декабря 2007 года по настоящее время ОАО «Смоленскэнергосбыт» предоставленным ему правом не воспользовалось.

При таких обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу о наличии факта нарушения Обществом части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Смоленскэнергосбыт» нарушающими требования части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением, результатом которого является или может являться ущемление интересов ЗАО магазин «Берёзка», путём не предъявления ЗАО магазин «Берёзка» счетов на оплату электрической энергии и возврата платежей ЗАО магазин «Берёзка» за потреблённую электрическую энергию.
2. Выдать ОАО «Смоленскэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путём восстановления положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела № 04-01/29-2009 уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Подписи членов комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 04-01/29-2009

«11» ноября 2009 г. г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства:

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 11 ноября 2009 г. по делу № 04-01/29-2009 о нарушении ОАО «Смоленскэнергосбыт» (214019, г. Смоленск, ул. Тенишевой, д. 33) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Смоленскэнергосбыт» со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением, результатом которого является или может являться ущемление интересов ЗАО магазин «Берёзка».
2. ОАО «Смоленскэнергосбыт» со дня получения настоящего предписания восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства (до декабря 2007 года) в части осуществления расчётов за электрическую энергию между ЗАО магазин «Берёзка» и ОАО «Смоленскэнергосбыт».
3. О выполнении настоящего предписания сообщить в Смоленское УФАС России в срок до 01.12.2009, предоставив документальное подтверждение его исполнения.

Подписи членов комиссии <...>