

РЕШЕНИЕ

«20» апреля 2012 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «05 » мая 2012 г.

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

Председателя комиссии: Клостер Е.А. - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Патрикеева К.А. - главного специалиста - отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;

Колесниковой Ю.П. – ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Горбачева А.И. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы,

при участии:

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» (далее - ООО «Энергосбыт») по доверенности № 367/11 от 29.12.2011г.;

- <...> - представителя Открытого акционерного общества «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (далее - ОАО «Кузбассэнергосбыт») по доверенности б/н от 01.07.2011г.;

- <...> - представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» по доверенности б/н от 01.07.2011г.,

- <...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «ГРИН» (далее - ООО «ГРИН») по доверенности б/н от 18.04.2012г.,

рассмотрев дело № 19/А-14-2012, возбужденное приказом Кемеровского УФАС России № 51 от 28.02.2012 по признакам нарушения Открытым акционерным

обществом «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Энергосбыт» (вх. № 9289 от 15.12.2011г.) о наличии признаков нарушения ч. 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Кузбассэнергосбыт».

Из заявления следует, что 05.10.2011 г. между ООО «Энергосбыт» и ООО «ГРИН» (г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 35) был заключен договор электроснабжения № 111199. Начало действия договора было определено с 01.11.2011 г.

Учитывая, что ранее электроснабжение объектов, принадлежащих ООО «ГРИН», осуществлялось компанией ОАО «Кузбассэнергосбыт» по договору электроснабжения от 30.12.2008 № 2250, ООО «ГРИН» направило в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмо от 03.10.2011 № 89/1 (вх. № 7490 от 07.10.2011 г.) о расторжении договора электроснабжения от 30.12.2008 г., в связи с заключением договора с ООО «Энергосбыт».

ОАО «Кузбассэнергосбыт» (в ответ на письмо ООО «ГРИН» от 03.10.2011 №89/1) направило в адрес ООО «ГРИН» письмо от 13.10.2011 № 80-23-02/6342 в котором, по мнению заявителя, содержатся искаженные и ложные сведения о том, что ООО «Энергосбыт» и иные энергосбытовые компании являются недобросовестными поставщиками и лишь наличием договора электроснабжения, заключенного с ОАО «Кузбассэнергосбыт», покупатель электроэнергии застрахован от рисков, связанных с выбором недобросовестного поставщика электроэнергии. Кроме того, из письма следует, что ООО «Энергосбыт» не обращалось в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» в отношении точек поставки ООО «ГРИН», в связи с чем не имеет права распоряжаться электроэнергией в отношении точек поставки ООО «ГРИН».

31.10.2011 г. ООО «ГРИН» было направлено письмо №102 в адрес ООО «Энергосбыт», в котором общество сообщало о том, что в связи с тем, что ООО «Энергосбыт» не были представлены документы, подтверждающие право распоряжаться электроэнергией в отношении точек поставки ООО «ГРИН» в достаточных объемах, считает договор электроснабжения № 111199 не заключенным.

По мнению ООО «Энергосбыт», распространение ОАО «Кузбассэнергосбыт» подобных сведений является нарушением части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом Кемеровского УФАС России № 51 от 28.02.2012г. было возбуждено дело № 19/А-14-2012 по признакам нарушения ОАО «Кузбассэнергосбыт» части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении от 28.02.2012г. рассмотрение дела № 19/А-14-2012 было назначено на 21.03.2012г. на 14 часов 30 минут.

Копии приказа и определения были направлены в адрес ООО «Энергосбыт», ООО «ГРИН», ОАО «Кузбассэнергосбыт» заказными письмами с уведомлениями.

21.03.2012г. на заседание Комиссии представитель ООО «Грин» не явился (сведения о надлежащем уведомлении имеются в материалах дела).

Представитель ООО «Энергосбыт» требования, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме.

Представители ОАО «Кузбассэнергосбыт» пояснили, что не согласны с возбуждением в отношении ОАО «Кузбассэнергосбыт» дела о нарушении антимонопольного законодательства по следующим основаниям:

ОАО «Кузбассэнергосбыт» как Гарантирующий поставщик электрической энергии при заключении договоров энергоснабжения (договоров купли-продажи электроэнергии), а также в процессе взаимодействия с потребителями в рамках заключенных договоров руководствуется нормами Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 530 от 31.08.2006г., а также иными обязательными требованиями действующего законодательства РФ.

В письме № 80-23-02/6342 от 13.10.2011 г. потребителю - ООО «ГРИН» были разъяснены требования действующего законодательства РФ при переходе на обслуживание к любой энергосбытовой компании от Гарантирующего поставщика, в частности до сведения потребителя были доведены требования п.п. 83,84 Основных положений, в соответствии с которыми в целях недопущения нарушения прав и законных интересов сетевой организации и иных участников отношений, связанных с обращением электрической энергии на розничном рынке, лицо, переходящее на обслуживание к энергосбытовой организации, должно удостоверить о наличии у энергосбытовой организации права на распоряжение электрической энергией, которое подтверждается в том числе:

а) наличием у энергосбытовой организации заключенных договоров, обеспечивающих приобретение электрической энергии на оптовом рынке в соответствующих точках (группах точек) поставки;

б) наличием у энергосбытовой организации соответствующего договора с производителем (поставщиком) электрической энергии, заключенного на розничном рынке;

в) наличием у энергосбытовой организации заключенного с иной энергосбытовой организацией договора купли – продажи (поставки) электрической энергии.

При этом лицо, реализующее право перехода на обслуживание к энергосбытовой организации, несет риск выбора недобросовестного поставщика электрической энергии и отвечает перед третьими лицами за убытки, возникшие у них в связи с таким выбором, с учетом положений настоящего пункта.

Указывая в письме о недобросовестности энергосбытовых компаний ОАО «Кузбассэнергосбыт» не имело в виду ООО «Энергосбыт» или какую-либо иную конкретную сбытовую компанию, а указывало лишь о наличии возможной недобросовестности среди общего количества энергосбытовых компаний.

В отношении ООО «Энергосбыт» в письме был указан лишь факт того, что оно не обращалось в ОАО «Кузбассэнергосбыт» для заключения договора электроснабжения в отношении точек поставки ООО «ГРИН». Указанная информация, в полной мере соответствовала действительности, поскольку по состоянию на 13.10.2011 г. обращений ООО «Энергосбыт» по заключению договора электроснабжения в отношении точек поставки ООО «ГРИН» в ОАО «Кузбассэнергосбыт» не поступало. Заявка на включение в договор электроснабжения с ООО «Энергосбыт» указанных точек поставки была направлена ООО «Энергосбыт» лишь 24.10.2011 г.

В действиях ОАО «Кузбассэнергосбыт» по направлению письма № 80-23-02/6342 от 13.10.2011 г. в адрес ООО «ГРИН» отсутствует противоправность и умысел навредить каким-либо образом репутации ООО «Энергосбыт». В письме отсутствует недостоверная информация о деятельности ООО «Энергосбыт» в качестве энергоснабжающей организации. В письме также отсутствует как прямое, так и косвенное указание на недобросовестность ООО «Энергосбыт».

Также следует учитывать, что сведения, приведенные в письме № 80-23-02/6342 от 13.10.2011 г. были направлены только в адрес ООО «ГРИН» (не носили публичный характер). В письме не сделан акцент на то, что заключение договора именно с ООО «Энергосбыт» может повлечь неблагоприятные последствия для потребителя ООО «ГРИН». Направление в адрес ООО «ГРИН» данного письма не является распространением информации, дискредитирующей конкурента и не является недобросовестной конкуренцией со стороны ОАО «Кузбассэнергосбыт».

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств 21.03.2012 г. рассмотрение данного дела было отложено на 20.04.2012 г. на 14 часов 00 минут.

20.04.2012 г. состоялось рассмотрение дела № 19/А-14-2012, в ходе которого, согласно определению об отложении, ООО «ГРИН» в адрес Кемеровского УФАС России была представлена информация, из которой следует, что письмо № 80-23-02/6342 от 13.10.2011 г. полученное ООО «ГРИН» от ОАО «Кузбассэнергосбыт», не повлияло на принятие решения о пролонгации договора с ОАО «Кузбассэнергосбыт». В данном письме были разъяснены требования действующего законодательства, касающиеся перехода на обслуживание к энергосбытовой компании от гарантирующего поставщика.

В письме не указывалось на то, что ООО «Энергосбыт» является недобросовестной компанией, а лишь были процитированы нормы действующего законодательства без указания на какое-нибудь конкретное лицо.

Кроме того, 13.03.2012 г. ОАО «Кузбассэнергосбыт» напрямую подтвердило письмом № 80-23-03/1722 от 13.03.2012 г., что, указывая в письме № 80-23-02/6342 от 13.10.2011 г. о недобросовестности энергосбытовых компаний, ОАО «Кузбассэнергосбыт» не имело в виду ООО «Энергосбыт» или какую-либо иную конкретную сбытовую компанию, а указывало лишь о наличии возможной недобросовестности среди общего количества энергосбытовых компаний.

Представитель ООО «ГРИН» дополнительно пояснила, что ООО «ГРИН» самостоятельно приняло решение о пролонгации отношений по поставке электроэнергии с ОАО «Кузбассэнергосбыт». Причиной отказа ООО «ГРИН» от услуг ООО «Энергосбыт» послужило непредоставление ООО «Энергосбыт»

документов, подтверждающих его право распоряжаться электроэнергией, при направлении оферты договора электроснабжения № 1119 от 05.10.2011г.

Представители ОАО «Кузбассэнергосбыт» поддержали доводы изложенные ООО «ГРИН» в полном объеме.

Представитель ООО «Энергосбыт» не согласился с доводами, представленными ООО «ГРИН», пояснив, что информация, указанная в письме № 80-23-02/6342 от 13.10.2011г. о недобросовестности энергосбытовых компаний имеет непосредственное отношение к деятельности ООО «Энергосбыт», информация в таком виде дискредитирует ООО «Энергосбыт» как хозяйствующего субъекта, добросовестно осуществляющего предпринимательскую деятельность в рамках соблюдения требований законодательства Российской Федерации, способствует созданию негативного отношения к деловым и профессиональным качествам ООО «Энергосбыт».

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей ОАО «Кузбассэнергосбыт», ООО «ГРИН», ООО «Энергосбыт», участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «Энергосбыт» является энергосбытовой организацией, действующей на розничном рынке купли-продажи электрической энергии на территории Кемеровской области.

ООО «Энергосбыт» приобретает электрическую энергию (мощность) у единственного поставщика - ОАО «Кузбассэнергосбыт» в соответствии с коммерческим договором от 29.01.2009. № 2400.

ОАО «Кузбассэнергосбыт» является энергосбытовой компанией, которой присвоен статус Гарантирующего поставщика.

Таким образом, ООО «Энергосбыт» и ОАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляют деятельность на розничном рынке купли-продажи электрической энергии на территории Кемеровской области (г. Новокузнецка) и являются конкурентами на данном товарном рынке.

Согласно [части 1 статьи 3](#) Закона о защите конкуренции этот [закон](#) распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренцией.

В силу [статьи 4](#) Закона о конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с [частью 9 статьи 4](#) ФЗ «О защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим

субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Частью 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию

Для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо устанавливать все перечисленные в [Законе](#) о конкуренции признаки: наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенной территории, а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке; при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что ООО «Энергосбыт» не представлены доказательства того, что ОАО «Кузбассэнергосбыт» совершил какие-либо действия, противоречащие законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и причинили или могли причинить убытки предприятию.

В указанном письме № 80-23-02/6342 от 13.10.2011г. потребителю – ООО «ГРИН» были разъяснены требования действующего законодательства РФ при переходе на обслуживание к энергосбытовой компании от Гарантирующего поставщика (п. 84 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии»).

Информация, указанная в письме относительно того, что ООО «Энергосбыт» не имеет право распоряжаться электроэнергией, поскольку не обращалось в ОАО «Кузбассэнергосбыт» для заключения договора электроснабжения в отношении точек поставки ООО «ГРИН», в полной мере соответствовала действительности, поскольку по состоянию на 13.10.2011г. обращений ООО «Энергосбыт» по данному вопросу в ОАО «Кузбассэнергосбыт» не поступало.

Отсутствие в письме ссылок на наименование конкретных организаций, подтверждает, что ОАО «Кузбассэнергосбыт» не имело намерений противопоставлять себя конкретным организациям, в том числе ООО «Энергосбыт», указывая себя в качестве Гарантирующего поставщика электрической энергии (мощности) на территории Кемеровской области, ОАО «Кузбассэнергосбыт» не умаляло достоинств своих конкурентов.

ООО «Энергосбыт» не представлено доказательств того, что в результате направления ОАО «Кузбассэнергосбыт» письма № 80-23-02/6342 от 13.10.2011г. ООО «ГРИН» у адресата создалось ошибочное впечатление о недобросовестности ООО «Энергосбыт» как энергосбытовой компании.

Комиссией установлено, что отказ потребителя ООО «ГРИН» от предлагаемых услуг ООО «Энергосбыт» по договору электроснабжения № 111199 обусловлен иными причинами, в частности, не предоставление документов ООО «Энергосбыт», подтверждающих право на распоряжение электроэнергией и другие, то есть не связанные с вменяемым ОАО «Кузбассэнергосбыт» нарушением положений антимонопольного законодательства.

Действия ОАО «Кузбассэнергосбыт» соответствуют нормам гражданского законодательства и не противоречат положениям антимонопольного законодательства.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия по рассмотрению дела № 19/А-14-2012 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что действия ОАО «Кузбассэнергосбыт», не могут быть расценены как вступающие в противоречие с частью 1 статьи 14 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного Комиссия Кемеровского УФАС России нарушения части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Кузбассэнергосбыт» не усматривает.

Руководствуясь частью 2 статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции», частью 3 пункта 3.41 Приказа ФАС РФ от 25.12.2007 № 447 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства РФ», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 19/А-14-2012, возбужденному в отношении ОАО «Кузбассэнергосбыт» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии

Е. Б. Каминская

К. А. Патрикеев

Ю.П. Колесникова

А. И. Горбачев