РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 02 июня 2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 16 июня 2014 года

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

Председатель -	Зам. руководителя Управления, начальник отдела антимонопольного контроля
Член комиссии -	Зам. начальника отдела антимонопольного контроля
Член комиссии -	Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля
Член комиссии -	Специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля

в присутствии представителей:

заявителя – <…> (доверенность <…>), <…> (доверенность <…>);

ответчика – <…> (доверенность <…>),

ОАО «Архангельская сбытовая компания»

<…>

по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничения режима потребления электрической энергии 11.03.2014 и 12.03.2014 в отношении объектов энергопотребления Минобороны РФ, что тем самым ущемляет интересы других лиц,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области поступило заявление ОАО «Оборонэнергосбыт» филиал «Северо-Западный» (далее – Заявитель, Общество, Оборонэнергосбыт) по признакам нарушения ОАО «Архангельская сбытовая компания» (далее – Ответчик, Компания, Архэнергосбыт)

требований антимонопольного законодательства, выразившегося в ограничении режима потребления электрической энергии на объектах Минобороны РФ.

В соответствии с заявлением Общества, между ОАО «Архангельская сбытовая компания», являющимся гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Архангельской области, и ОАО «Оборонэнергосбыт», являющимся гарантирующим поставщиком электрической энергии для нужд Министерства обороны РФ, были заключены следующие договоры:

договор энергоснабжения <…>;

договор купли-продажи электрической энергии <…>.

Все приложения и дополнения к указанным договорам являются неотъемлемой частью Договоров.

В соответствии с указанными договорами, Архэнергосбыт осуществляет продажу и поставку электроэнергии Оборонэнергосбыт, а Оборонэнергосбыт принимает и оплачивает приобретенную электрическую энергию (мощность) в порядке, объеме и сроки, предусмотренные договорами.

Точки поставки электрической энергии (мощности) определены в Приложении № 1 к указанным договорам «Перечень средств измерения и мест их установки с указанием точки поставки, категории надежности и с разбивкой по группам присоединения к соответствующей сетевой организации

21 февраля 2013 года, в связи с образовавшейся у Оборонэнергосбыт перед Архэнергосбыт задолжностью по обязательным платежам в размере:

договор энергоснабжения от <…> – 65,1 млн. руб.;

договор купли-продажи <…> – 64,6 млн. руб.,

в адрес Общества были направлены предупреждения о самостоятельном частичном ограничении режима потребления объектов с 06.03.2014

11.03.2014 и 12.03.2014 было произведено ограничение режима потребления на следующих объектах Минобороны РФ в г. Архангельск и г. Северодвинск:

1. Административное здание (г. Архангельск <…>);
2. Банно-прачечный комбинат (г. Архангельск <…>);
3. дом офицеров флота (г. Северодвинск <…>).

В соответствии с пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства», предусмотрено, что 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, считается действиями, нарушающими безопасность государства.

Ограничение или прекращение поставки энергии поименованных в пункте 1 Указа

Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 органов квалифицируются данным актом как действия, нарушающие безопасность государства. Причем, запрет на ограничение или прекращение поставки энергии не ставится в зависимость от исполнения или неисполнения сторонами своих договорных обязательств.

На основании изложенного, в отношении ОАО «Архангельская сбытовая компания» было возбужденно дело № 13-14 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в ограничения режима потребления электрической энергии 11.03.2014 и 12.03.2014 в отношении объектов энергопотребления Минобороны РФ.

Определением Архангельского УФАС России от 11.04.2014 № 02-04/1800 рассмотрение дела № 13-14 было назначено на 28 апреля 2014 года.

Определением Комиссии Архангельского УФАС России от 28.04.2014 № 02-04/2203 в соответствии со статьей 47 Закона о защите конкуренции и в связи с необходимостью получения дополнительных материалов и доказательств, дело № 13-14 было отложено до 02 июня 2014 года.

02 июня 2014 года состоялось заседание Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дела № 13-14 по существу.

На заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заявителя поддержал заявленные требования в полном объеме.

Представитель ответчика с заявленными требованиями не согласился по основаниям, изложенным в своих объяснениях, а именно объекты ОАО «Оборонэнергосбыт», в отношении которых было инициировано и введено ограничение режима потребления (административное здание, банно-прачечный комбинат,), не относятся к воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, где предусмотрена военная служба). Также, представитель Ответчика пояснил, что Общество не обладало информацией о том, что на спорных объектах предусмотрена военная служба.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

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.

В силу пункта 3 статьи 539 Гражданского кодекса РФ к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным Гражданским кодексом РФ, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

В соответствие со статьей 546 Гражданского кодекса РФ, ограничение (полностью и (или) частично) режима потребления электрической энергии и мощности потребителю производится в порядке, установленном действующим законодательством.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии», утверждены «Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии»), (далее – Правила № 442), которыми установлены 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.

Согласно пункту 18 Правил № 442, в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящихся 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.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с Правилами ограничения.

Согласно 4 Приложения к «Правилам полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии» к категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям относятся в том числе – Воинские части Министерства обороны Российской Федерации.

Анализ положений Правил № 442 позволяет сделать вывод, что введение ограничения режима потребления электрической энергии возможно лишь в отношении таких субъектов электроэнергетики как потребители электрической энергии.

Потребителями электрической энергии в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) признаются лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

ОАО «Оборонэнергосбыт» в силу распоряжения Правительства РФ от 02.02.2010 № 78-р является единственным поставщиком электроэнергии для нужд Минобороны России, в связи с чем Оборонэнергосбыт приобретает у Архэнергосбыт

электрическую энергию не для собственных нужд, а осуществляет в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам приобретенной электрической энергии и обладает в соответствии со статьей 3 Закон об электроэнергетике статусом энергосбытовой организации, о чем известно Компании. Более того, Оборонэнергосбыт обладает статусом гарантирующего поставщика электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежащих на праве собственности или на ином законном основании организациям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и осуществляющие энергоснабжение указанных организаций и иных потребителей (юридических и физических лиц) и (или) образованном во исполнение Указа Президента РФ от 15.09.2008 № 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис» (Постановление Агентства по тарифам и ценам Архангельской области от 08.07.2011 № 44-э/2 «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Архангельской области»).

Введение ограничения режима потребления электрической энергии гарантирующим поставщиком в отношении энергосбытовой организации или гарантирующего поставщика, не имеющего собственного энергопринимающего оборудования, не предусмотрено действующим законодательством.

Кроме того, в соответствии с частью 3 пункта 1 статьи 38 Закон об электроэнергетике запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В соответствии с информацией, представленной на рассмотрение Комиссии Архангельского УФАС России, объекты, в отношении которых ОАО «Архангельская сбытовая компания» ииициированно ограничение режима потребления электрической энергии, включены в Государственный контракт на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны Российской Федерации № 156/8747 от 19.12.2011 (далее – Госконтракт).

В соответствии с пунктом 2.10 Госкантракта (в редакции дополнительного соглашения № 2 от 29.10.2012), паспорт военного городка – документ, оформленный в соответствии с Положением о порядке исполнения государственных контрактов по обслуживанию фондов и обеспечению потребителей Министерства обороны Российской Федерации топливно- энергетическими ресурсами. В целях определения технических значений по настоящему Контракту включая характеристики Объектов потребления (точки поставки/точки учета электрической энергии, объекты потребления, перечень средств измерения, расчетные способы определения потребленной электрической энергии, величины потерь электрической энергии), Стороны договорились применять данные, содержащиеся в Разделе № 5 Паспорта военного городка «Поставка электрической энергии», который определяет технические условия поставки электрической энергии на Объекты потребления Государственного заказчика и подписанного уполномоченными представителями Районного представителя государственного заказчика и Регионального представителя Поставщика.

Порядок исполнения Государственного контракта и формы заполнения первичных

документов закреплены в «Положении о порядке исполнения Государственных контрактов по обслуживанию фондов и обеспечению потребителей Министерства обороны Российской Федерации топливно-энергетическими ресурсами» от 02.08.2013.

В отношении всех объектов Минобороны России, которые включены в Госконтракт, оформлены Паспорта военных городков, раздел 5 «Поставка электрической энергии».

Объекты Минобороны России, находящиеся в Архангельской области в г. Архангельск и г. Северодвинск, на которых 11.03.2014 и 12.03.2014 было введено полное ограничение режима потребления электрической энергии включены в следующие Паспорта военных городков:

1) Административное здание, расположенное по адресу: г. Архангельск, пр. Ленинградский, д. 7, корп. 1, с которым заключен Государственный контракт № 29005 от 31.12.2013;

2) Банно-прачечный комбинат, расположенный по адресу: Архангельская область, г. Архангельск, ул. Нагорная, д. 5, корп. 1, строение 1, соответствует строка 2 страницы 2 Изменений «Раздел 5 Поставка электрической энергии». Объект числится в паспорте военного городка № 26-0002 войсковая часть 21514, военный городок № 134.

3) Дом офицеров флота, расположенный по адресу: Архангельская область, г. Северодвинск, ул. Торцева, д.42., соответствует строка 2 страницы 2 Изменений «Раздел 5 Поставка электрической энергии». Смена условного наименования войсковой части подтверждается уведомлениями № 50 от 17.10.2012, № 860/4 от 22.05.2013 и от 13.12.2013.

Таким образом, объекты, в отношении которых введено ограничение режима потребления электрической энергии, являются объектами Министерства обороны России.

Оплата потребленной электрической энергии на объектах МО РФ производится Министерством обороны России согласно условиям государственного контракта на поставку электрической энергии, заключенного между ОАО «Оборонэнергосбыт» и Минобороны России.

Минобороны России свои обязательства по оплате поставленной электрической энергии выполняет надлежащим образом, что не отрицается ни Заявителем, ни Ответчиком.

В связи с указанными обстоятельствами, действия Архэнергосбыт по прекращению подачи электрической энергии на объектах Минобороны России противоречат требованиям статьи 38 Закона об электроэнергетике, поскольку в соответствии с частью 3 пункта 1 статьи 38 указанного Закона (с изменениями и дополнениями) запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации 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.

Во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 № 1173 принято Постановление Правительства Российской Федерации № 364 от 29 мая 2002 года «Об обеспечении устойчивого газо– и электроснабжения финансируемых за счет федерального бюджета организацией, обеспечивающих безопасность государства», согласно которому установлены особые условия поставки электрической энергии, не допускающие ограничение ее подачи потребителю в пределах, установленных ему главным распорядителем средств федерального бюджета лимита бюджетных обязательств в случае несвоевременного поступления платежей на его счета.

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.

В соответствии со статьей 11 Федерального закона от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне», Вооруженные Силы Российской Федерации состоят из центральных органов военного управления, объединений, соединений, воинских частей и организаций, которые входят в виды и рода войск Вооруженных Сил Российской

Федерации, в Тыл Вооруженных Сил Российской Федерации и в войска, не входящие в виды и рода войск Вооруженных Сил Российской Федерации.

На Тыл Вооруженных Сил возлагаются задачи по своевременному снабжению войск и сил флота горючим и Смазочными материалами, продовольствием, вещевым имуществом и другими материальными средствами, обеспечению военнослужащих натуральным довольствием и торгово-бытовому обслуживанию личного состава, а также иные задачи. В состав Тыла Вооруженных Сил входят автомобильные войска отдельные батальоны материального обеспечения, склады и базы с запасами материальных средств, ремонтные мастерские, военные хлебозаводы и ряд других тыловых воинских частей, учреждений, предприятий и организаций.

Кроме того, Приложением № 4 к Инструкции о порядке определения, организации ведения учета действительных и условных наименований органов военного управления, объединений, соединений, воинских частей и организаций Вооруженных сил Российской федерации определен перечень воинских частей, которым условные наименования «Войсковая часть 00000» или «Войсковая часть - полевая почта 00000» не присваиваются.

Таким образом, объекты, в отношении которых ОАО «Архангельская сбытовая компания» произвело ограничение режима потребления электрической энергии, выполняют функции по обеспечению обороны страны путем продовольственного, инженерного и иного обеспечения военнослужащих.

Следовательно, указанные объекты относятся к объектам, в которых предусмотрена военная служба. Введение ограничения режима потребления электрической энергии на данных объектах является нарушением Указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173.

ОАО «Архангельская сбытовая компания» приказом от 26.12.2005 № 170/29 (вкл.) включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по предоставлению услуг по снабжению электроэнергией с долей более 65% на территории Архангельской области в пределах территории охваченной присоединенной сетью, т.е. занимает доминирующее положение на товарном рынке по предоставлению услуг по снабжению электроэнергией в Архангельской области.

В соответствии со статьями 1 и 3 Закона о защите конкуренции, целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков, а сферой применения – отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных

органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться 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.

Кроме того, пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 разъяснено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (угрозы наличия) любого из перечисленных в части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При этом введение ограничения режима потребления электрической энергии при наличии возможности фактического взыскания задолженности в судебном порядке, является злоупотреблением правом, так как ОАО «Архангельская сбытовая компания» выбран именно тот способ защиты права, который ущемляет права и законные интересы ОАО «Оборонэнергосбыт», государства, а также конечных потребителей электрической энергии.

На основании изложенного, Комиссия Архангельского УФАС России делает вывод о том, что действия ОАО «Архангельская сбытовая компания», выразившиеся в ограничении режима потребления электрической энергии 11.03.2014 и 12.03.2014 в отношении объектов энергопотребления Минобороны РФ, расположенных в г. Архангельске и г. Северодвинске Архангельской области, противоречат требованиям Указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173, а также ущемляют интересы ОАО «Оборонэнергосбыт» в части невозможности Общества исполнять должным образом свои договорные обязательства перед Минобороны РФ, что является нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны ОАО «Архангельская сбытовая компания» нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ограничении режима потребления электрической энергии 11.03.2014 и 12.03.2014 в отношении объектов энергопотребления Минобороны РФ.

2. Предписание не выдавать, ввиду добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 13-14 должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ОАО «Архангельская сбытовая компания» дела об административном правонарушении по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушениях РФ.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

- 13-14_reshenie.doc