

22 марта 2010 года
город Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

Председатель Молчанов Е.Г. – зам. руководителя управления;
Комиссии:
Члены Комиссии: Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
 Путилина И.В. – старший специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

рассмотрев дело № 26 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Донэнергосбыт» (далее по тексту – ООО «Донэнергосбыт»; 344037, г. Ростов-на-Дону, ул. 14 Линия, 86), статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителя ООО «Донэнергосбыт»: <...> (доверенность № 194 от 11.01.2010 года), представителя ОАО «Донэнерго»: <...> (доверенность № 3875 от 30.12.2009 года), представителя ДНТ «Березка»: <...> (протокол № 1 от 21.02.2010 года), ИП Нагорная Т.Ю., ИП Карпенко Т.А., ИП Вахрамян Л.А.

УСТАНОВИЛА:

16.12.2009 года в Ростовское УФАС России поступили обращения Дачного некоммерческого товарищества «Березка» (далее по тексту ДНТ «Березка», 344093, г. Ростов-на-Дону, ул. Днепропетровская, 87) о нарушении ООО «Донэнергосбыт» антимонопольного законодательства.

Указанное нарушение, по мнению заявителя, выразилось в следующем:

ДНТ «Березка» в соответствии с пунктом 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 года № 307 (далее по тексту - Правила № 307), является исполнителем коммунальных услуг для граждан, проживающих на территории ДНТ «Березка».

02.12.2009 года ООО «Донэнергосбыт» произвело отключение электроэнергии ДНТ «Березка», в связи с образовавшейся задолженностью по оплате за потребленную электрическую энергию, что как следствие привело к отключению домовладений граждан, проживающих на территории ДНТ «Березка» и не имеющих задолженности по оплате за потребленную электрическую энергию.

Между ДНТ «Березка» и ООО «Донэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения № 50123 от 08 февраля 2007 года.

Уведомлением № 15 от 23.03.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ДНТ «Березка» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью на 23.03.2009 года в размере 726280,00 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 13.04.2009 года по 15.04.2009 года.

Уведомлением № 19 от 14.04.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ДНТ «Березка» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью на 14.04.2009 года в размере 844256,00 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 07.05.2009 года по 11.05.2009 года. Полное ограничение с 12.05.2009 года.

Уведомлением № 25 от 08.05.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ДНТ «Березка» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью на 08.05.2009 года в размере 988936,00 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 03.06.2009 года по 05.06.2009 года. Полное ограничение с 08.06.2009 года.

Уведомлением № 44 от 10.08.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ДНТ «Березка» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью на 10.08.2009 года в размере 1026346,00 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 01.09.2009 года по 03.09.2009 года. Полное ограничение с 28.09.2009 года.

Уведомлением № 52 от 06.11.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ДНТ «Березка» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью на 06.11.2009 года в размере 1233975,00 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 30.11.2009 года по 02.12.2009 года. Полное ограничение с 03.12.2009 года.

Кроме того, 06.11.2009 года письмом исх. № 01-232 ООО «Донэнергосбыт» уведомило Главу администрации Первомайского района г. Ростова-на-Дону, Прокурора Первомайского района г.

Ростова-на-Дону, Руководителя Нижне-Донского Управления Ростехнадзора г. Ростова-на-Дону, Руководителя МУ «Управление по делам ГО и ЧС» г. Ростова-на-Дону, Руководителю Государственной жилищной инспекции Ростовской области, ДНТ «Березка» о том, что «... в случае непогашения ДНТ «Березка» задолженности по оплате электроэнергии, ООО «ДЭС» будет вынуждено в соответствии с п.п. 161, 171 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530, инициировать меры по ограничению режима потребления электрической энергии ... с 30.11.2009 года по 02.12.2009 года – частичное ограничение, 03.12.2009 года – полное ограничение...», в связи с образовавшейся задолженностью по оплате за потребленную электрическую энергию.

02.12.2009 года ООО «Донэнергосбыт» произвело ограничение подачи электроэнергии жителям проживающим на территории ДНТ «Березка».

Между тем, пунктом 78 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 года № 530 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 02.10.2009 года № 785 – действующей на момент ограничения подачи электроэнергии жителям проживающим на территории ДНТ «Березка») (далее по тексту - **Правила № 530**), установлено, что гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII Правил, 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 и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода, а если соответствующим договором не установлено иное. Приостановление подачи электрической энергии в рамках оказания коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, данное положение Правил № 530 не является основанием для ограничения подачи электрической энергии ДНТ «Березка».

Кроме того, Правила № 530 не могут применяться при взаимоотношениях между ООО «Донэнергосбыт» и ДНТ «Березка», поскольку они противоречат Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 года № 307 (далее по тексту - **Правила № 307**).

В этой связи ДНТ «Березка» полагает, что ООО «Донэнергосбыт» злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг энергоснабжения путем осуществления действий, ущемляющих интересы жителей проживающих на территории ДНТ «Березка» и ДНТ «Березка», что запрещено частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Донэнергосбыт» пояснило, что «...ДНТ «Березка» неоднократно уведомлялось о наличии задолженности и о необходимости произвести ее оплату (уведомления № 15 от 23.03.2009 г., № 19 от 14.04.2009 г., № 25 от 08.05.2009 г., № 44 от 10.08.2009 г., № 52 от 06.11.2009 г.)...

Процедура введения ограничения режима потребления соответствует порядку, закрепленному в разделе XIII Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 года №530 (далее по тексту – Правила). Во исполнение п. 172, п. 175 Правил 06.11.2009 года ДНТ «Березка» было получено уведомление ООО «ДЭС» о введении частичного ограничения с 30.11.09 г. по 02.12.09г., и введение полного ограничения с 03.12.09г. ОАО «Донэнерго» 03.12.2009 года было осуществлено ограничение режима потребления электрической энергии...

Неудовлетворительное техническое состояние энергоустановок ДНТ «Березка», угрожающего аварией, органом энергетического надзора не удостоверено...».

ОАО «Донэнерго» пояснило, что «...ограничение энергоснабжения ДНТ «Березка» производилось в соответствии с заявкой ООО «Донэнергосбыт». ОАО «Донэнерго» не имело возможности приостановить энергоснабжение гражданам, проживающим на территории ДНТ «Березка», имеющим задолженность по оплате за электрическую энергию, не приостанавливая энергоснабжение гражданам, не имеющим задолженность по оплате за электроэнергию, поскольку не имеют на своем балансе внутренние сети ДНТ «Березка» и не располагает технической возможностью отключать от электроэнергии граждан индивидуально...».

Исследовав материалы дела, оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

ООО «Донэнергосбыт» приказом территориального управления антимонопольного органа от 08.11.2006 года № 32-р включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35 процентов, по виду деятельности –

розничная реализация электрической энергии, с долей более 65 процентов.

Постановлением Региональной службы по тарифам Ростовской области от 13.10.2006 года № 10/1 ООО «Донэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика на территории Ростовской области.

Согласно пункту 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 года № 5, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 23.05.2007 года за № 9541, доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в Реестр хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35 процентов.

Таким образом, положение ООО «Донэнергосбыт» на рынке услуг по розничной реализации электрической энергии – на котором были ущемлены интересы граждан – потребителей, является доминирующим.

В этой связи на деятельность ООО «Донэнергосбыт» на указанном рынке распространяются ограничения, установленные статьей 10 ФЗ «О защите конкуренции», устанавливающие запрет на злоупотребление доминирующим положением, в том числе, путем осуществления действий, способных ущемить интересы других лиц.

Статья 38 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее по тексту – ФЗ «Об электроэнергетике») устанавливает невозможность отключения от потребления электрической энергии, потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии.

Под потребителями электрической энергии, в том числе понимаются лица, потребляющие электрическую энергию для собственных бытовых нужд.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 307 гражданин, использующий коммунальные услуги (куда включены и услуги электроснабжения) для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности – является «потребителем».

Как следует из пункта 78 Правил № 530, принятого в рамках реализации полномочий определенных статьей 21 ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик вправе приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) при неисполнении покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода, а если соответствующим договором не установлено иное.

Однако пунктом 78 Правил № 530 также определено исключение из приведенного общего правила, а именно: «...Приостановление подачи электрической энергии в рамках оказания коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации...».

Согласно части 2 статьи 5 Жилищного кодекса Российской Федерации, жилищное законодательство состоит из Кодекса, принятых в соответствии с Кодексом других федеральных законов, а также изданных в соответствии с ними указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, принятых законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления.

В рамках реализации части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации утверждены Правила № 307.

Как следует из положений утвержденных пунктом 79 Правил № 307, исполнитель (в данном случае ДНТ «Березка») вправе без предварительного уведомления потребителя приостановить предоставление коммунальных услуг в случае:

- а) возникновения или угрозы возникновения аварийных ситуаций на оборудовании или сетях, по которым осуществляются водо-, тепло-, электро- и газоснабжение, а также водоотведение;
- б) возникновения стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, а также при необходимости их локализации и устранения.

Таким образом, действующее законодательство, в том числе пункт 38 ФЗ «Об электроэнергетике», пункт 78 Правил № 530, раздел 10 Правил № 307, предполагает возможность приостановления исполнения обязательств по договору энергоснабжения, в случае если предоставление коммунальных услуг ограничено только тем потребителям, которые имеют задолженность за 6 расчетных периодов определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов и только персонально (без отключения от потребления

электрической энергии, потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате потребленных коммунальных ресурсов).

Приостановление исполнения обязательств по договору является одним из методов защиты гражданских прав ООО «Донэнергосбыт», предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, который содержит и иные способы, например статья 11 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает возможность судебной защиты гражданских прав, что не лишает ООО «Донэнергосбыт» возможности защищать свои права иными способами, нежели приостановление исполнения обязательств по договору энергоснабжения.

При этом, ООО «Донэнергосбыт» отключая одного или нескольких лиц имеющих задолженность, одновременно отключает и лиц, добросовестно оплачивающих потребленные коммунальные ресурсы.

Данные действия ООО «Донэнергосбыт» представляют собой злоупотребление правом, в форме злоупотребления доминирующим положением.

Материалами дела подтверждается, что энергоснабжение ДНТ «Березка», было возобновлено 30.12.2009 года.

В связи с добровольным устранением ООО «Донэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий и на основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 26 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с добровольным устранением ООО «Донэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

Е.Г. Молчанов
О.Г. Зиновьев
И.В. Путилина

Решение может быть обжаловано в течение 3-х месяцев со дня принятия.