

РЕШЕНИЕ

05 декабря 2011 г.

г.Анадырь

Резолютивная часть решения объявлена 24.11.2011 г.

Полный текст решения изготовлен 05.12.2011 г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 18/04–01/11 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» Генеральный директор – (...), юридический адрес: 689251, Чукотский автономный округ, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, 15, требований установленных пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом которых является экономически и технологически не обоснованное сокращение и прекращение производства товара, в виде прекращения электроснабжения объекта Заявителя, а так же, препятствование перетоку электрической энергии через электрические сети Общества с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис», в свою очередь, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство, Муниципального предприятия «Провиденская торговая компания» Провиденского муниципального района

при участии в заседании:

Представитель заявителя: не явился;

Представители ответчика: не явился, в материалах дела имеется ходатайство о рассмотрении данного дела по существу, в отсутствие ответчика.

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России (далее – Управление) 18.08.2011 г. поступило заявление от Муниципального предприятия «Провиденская торговая компания» Провиденского муниципального района (далее – Заявитель) от 27.07.2011 г. № 01-10/390 из которого следует, что в действиях Управляющей организации Общества с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» (далее – Ответчик, Управляющая организация), в виде незаконного отключения от электроэнергии и препятствованию восстановлению электроснабжения на объект заявителя (расположенного по адресу: 689251, Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15), имеются признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ, Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения дела № 18/04-01/11 Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях Общества с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» нарушений требований установленных пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом которых является экономически и технологически не обоснованное сокращение и прекращение производства товара, в виде прекращения электроснабжения объекта Заявителя, а так же, наличии в действиях Общества, нарушений требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и требований пункта 6 Правил недискриминационного

доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг (утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861) в части препятствования перетоку электрической энергии на энергопринимающие устройства объекта Общества с ограниченной ответственностью «Провиденская торговая компания» расположенному по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15

Данный вывод Комиссии основан на следующем.

Как следует из имеющихся материалов: Администрацией Провиденского муниципального района 08.06.2011г. на основании договора № 22 от 08.06.2011г. за Заявителем на праве хозяйственного ведения закреплено муниципальное имущество, расположенное по адресу: 689251, Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15.

В виду того, что между Заявителем и Энергоснабжающей организацией (Государственное предприятие Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз») ранее был заключен договор на подачу электрической энергии на объекты Заявителя (Договор № 73-Э от 01.01.2011г.), последний обратился к Энергоснабжающей организации с письмом от 06.07.2011г. о внесении изменений в договор 73-Э от 01.01.2011г., путем включения в уже имеющиеся договорные отношения, нового объекта Заявителя (689251, Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15.).

Однако, Управляющая организация многоквартирного жилого дома в котором находится объект недвижимости Заявителя 06.07.2011г. самовольно, отключила подачу электрической энергии на рассматриваемый объект недвижимости Заявителя.

Данные действия, Ответчик, согласно письму от 28.06.2011г. № 483 аргументировал следующим: «Ввиду Вашего отказа от заключения договоров участия пользователя нежилых помещений и расходах на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирных жилых домах, уведомляю о прекращении подачи коммунальных ресурсов в Ваши нежилые помещения».

Письмом от 21.07.2011г. № 01-07/1161 Энергоснабжающая организации просила согласовать Управляющую организацию, возможность подключения объекта Заявителя, к точке подключения, находящейся в межэтажном щите, в 1 подъезде, между 1 и 2 этажом, в доме по ул. Н.Дежнева, 16.

Письмом от 23.08.2011г. № 608 Управляющая организация, сообщило Энергоснабжающей организации, о невозможности предоставления Заявителю, права пользования общим имуществом многоквартирного жилого дома (в котором находится объект недвижимости Заявителя), без долевого участия в его содержании самого заявителя, т.е. без заключенного между Заявителем и Ответчиком Договора о долевом участии собственника в расходах на содержание общего имущества дома, расположенного по выше оговоренному адресу.

Кроме того, Энергоснабжающая организация письмом от 02.09.2011г. № 01-07/1275 подтвердила, что Управляющая организация отказывается согласовать возможность подключения к электрическим сетям нежилого помещения (офиса) МП «Провиденская торговая компания». Точка подключения – межэтажный щит в подъезде № 1 дома по ул. Наб. Дежнева, д. 15, между 1 и 2 этажом, в связи с тем, что МП «Провиденская торговая компания» отказывается заключать с Управляющей компанией договор о долевом участии собственника в расходах на содержание общего имущества дома

Комиссия установила и материалами дела подтверждается, что у Заявителя нет собственной электроустановки и поставка электрической энергии и мощности,

передача электрической энергии осуществляется через энергопринимающее оборудование, находящееся в межэтажном щите, в 1 подъезде, между 1 и 2 этажом, в доме по ул. Н.Дежнева, 15.

Согласно Пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг (утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861) (далее - Правила недискриминационного доступа) собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства вправе оказывать соответствующим потребителям электрической энергии услуги по передаче электрической энергии с использованием этих объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются Правила недискриминационного доступа, предусмотренные для сетевых организаций.

Материалы дела подтверждают отсутствие у ООО «ПровиденЖилСервис» утвержденного тарифа на услуги по передаче электрической энергии лицам, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к принадлежащим ему сетям. Следовательно, Общество не может быть признано сетевой организацией.

В случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства организаций, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, шинам или распределительным устройствам электрической станции, действия по введению частичного или полного ограничения режима потребления в отношении такого потребителя осуществляются собственником или иным законным владельцем указанной электрической станции, объектов электросетевого хозяйства в соответствии с положениями, установленными настоящим разделом для сетевой организации.

Пунктом 161 Правил функционирования розничных рынков электроэнергии определено, что ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях: а) неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем (далее - неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств); б) прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя, поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю (далее - прекращение обязательств сторон по договору); в) выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии; г) выявление неудовлетворительного состояния энергетических установок (энергопринимающих устройств) потребителя, удостоверенного органом государственного энергетического надзора, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и здоровью людей; д) возникновение (угроза возникновения) аварийных электроэнергетических режимов; е) возникновение вне регламентных отключений; ж) наличие обращения потребителя.

Комиссией установлено, что собственником электросетевого хозяйства находящегося в межэтажном щите, в 1 подъезде, между 1 и 2 этажом, в доме по ул. Н.Дежнева, 15 является Администрация Провиденского муниципального района, ООО «ПровиденЖилСервис» является Управляющей организацией осуществляющей управления многоквартирного дома. Расположенного по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Н.Дежнева, 15, Энергоснабжающей организацией Заявителя, является Государственное предприятие Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз», у ООО «ПровиденЖилСервис» отсутствует утвержденный тариф на услуги по передаче электрической энергии лицам, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к принадлежащим ему сетям, в материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о наличии оснований для ограничения ООО «ПровиденЖилСервис» режима потребления электрической энергии Заявителя. Таким образом, ООО «ПровиденЖилСервис», в чьем ведении находятся промежуточные сети, не вправе препятствовать перетоку электрической энергии от сетей Энергоснабжающей организации – Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» до энергопринимающих устройств расположенных в межэтажном щите, в 1 подъезде, между 1 и 2 этажом, в доме по ул. Н.Дежнева, 15, п. Провидения.

Аналогичное мнение Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» также изложено и в «письменном пояснении по делу» (исх. от 21.07.2011 № 01-07/1161), представленное комиссии и приобщенное к материалам настоящего дела.

Кроме того, в соответствии с Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530, только гарантирующий поставщик электрической энергии и сетевая организация имеют законное право введения ограничения режима потребления электрической энергии на объекты потребителя в случае превышения последним разрешенной мощности.

В соответствии с положениями статьи 12 ГК РФ участник гражданского оборота при наличии нарушенного права, вправе избрать любой не запрещенный законом способ защиты своего права, в том числе в виде пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Так, положениями Закона № 135-ФЗ предусмотрено право всех хозяйствующих субъектов на защиту конкуренции на товарных рынках. В частности, подпунктом 8 пункта 1 статьи 10 названного Закона запрещается злоупотребление хозяйствующих субъектов в виде создания дискриминационных условий для иных хозяйствующих субъектов. Пунктом 3 статьи 10 Закона № 135-ФЗ предусмотрено, что в целях предупреждения создания дискриминационных условий, Правительство РФ устанавливает правила недискриминационного доступа на товарные рынки и (или) к товарам, производимым или реализуемым субъектами естественных монополий.

Получив в распоряжение оборудование, через которое осуществляется электрическое снабжение комплекса объектов недвижимости по адресу ул. Дежнева, д. 15, ООО «ПровиденЖилСервис» фактически заняло 100% рынка по оказанию услуг по передаче электрической энергии собственникам помещений в пределах названного объекта. Принимая во внимание, что статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере естественной монополии, в силу статьи 5 Закона № 135-ФЗ Ответчик является доминирующим хозяйствующим субъектом в

сфере услуг по передаче электрической энергии, то есть фактически по обеспечению ее перетока, по отношению к Заявителю.

Правоотношения по электроснабжению, в силу специфического характера этого товара, выражающегося в том, что для ее передачи необходимо специальное оборудование, объединенное в единую сеть, не ограничиваются правоотношениями из договора купли-продажи электрической энергии, а непременно сопровождаются оказанием услуг по ее передаче и перетоку через оборудование третьих лиц, не связанных договорными правоотношениями по купле-продаже электроэнергии. Кроме того, в силу значения этой отрасли хозяйственной деятельности, отнесения ее к деятельности в сфере естественной монополии, правоотношения в области энергоснабжения подлежат государственному регулированию, которое ограничивает усмотрение субъектов гражданско-правовых отношений по передаче электроэнергии по сравнению со сделками в отношении иных товаров.

Так, обязательные положения, устанавливающие порядок осуществления электроснабжения, содержатся в Федеральном законе от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон № 35-ФЗ), статьей 3 которого сформулированы основные понятия и выделены субъекты правоотношений в области электроэнергетики.

Пунктом 9 статьи 25 Закона № 35-ФЗ предусмотрено обеспечение недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, которое контролируется в соответствии с Законом № 35-ФЗ утверждаемыми Правительством Российской Федерации правилами оптового рынка, правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказываемым организациями коммерческой инфраструктуры услугам. Таким образом, указанные выше действия Ответчика, нарушающие принцип недискриминационного доступа Заявителя к услугам по передаче электрической энергии, не соответствуют положениям Закона № 35-ФЗ.

Статьей 26 Закона № 35-ФЗ введено такое понятие, как технологическое присоединение к объектам сетевого хозяйства, которое имеет самостоятельное правовое значение, вне зависимости от оформления потребителем договора купли-продажи электрической энергии. Более того, при отсутствии технологического присоединения такой договор не может быть оформлен, для заключения договора с электроснабжающей организацией необходимо выполнение технических условий по присоединению и подготовка соответствующего оборудования. При этом следует отметить, что положения Гражданского кодекса РФ допускают возникновение правоотношений по приобретению товара и в отсутствие заключенного в письменном виде договора, лишь из факта передачи такого товара, следовательно, без оформления договора купли-продажи может иметь место и фактическая передача электрической энергии, которая при наличии волеизъявления электроснабжающей организации на передачу энергии конкретному потребителю будет порождать правоотношения из договора электроснабжения, в том числе право потребителя на использование переданной ему энергии.

Следует отметить, что, исходя из буквального смысла статьи 545 ГК РФ, при передаче абонентом энергии субабоненту, абонент не осуществляет ее реализацию от собственного имени, а является посредником по передаче принятой от энергоснабжающей организации энергии. Именно последняя и является продавцом такого товара.

Таким образом, в данном случае, присоединение Заявителя к сетям, находящимся

в ведении Ответчика, не означает приобретение Заявителем электроэнергии у Ответчика в рамках договора купли-продажи, так как, энергия приобреталась у ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз». Технологическое присоединение обеспечивало лишь возможность получения приобретенного Заявителем у электроснабжающей организации товара, поскольку в силу технических особенностей присоединение напрямую к передающим сетям электроснабжающей организации не представлялось возможным.

Из вышеизложенного следует, что отключив энергопринимающие устройства Заявителя от электросетевого оборудования Ответчика, последний допустил нарушения как положений законодательства о защите конкуренции, так и императивных норм, регулирующих порядок электроснабжения потребителя, и фактически препятствует перетоку электрической энергии к истцу.

В соответствии со статьей 39 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

На основании решения комиссия выдает предписание. Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенные решением действия в установленный предписанием срок (статья 41 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, содержание которых конкретизировано подпунктами «а» - «н». Подпунктом «в» предусмотрено полномочие по выдаче предписания о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к товарам

В соответствии с пунктом 3 статьи 10 Закона о защите конкуренции в целях предупреждения создания дискриминационных условий постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 утверждены Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Пунктом 3 Правил недискриминационного доступа, установлено правило недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии потребителям независимо от организационно-правовой формы и правовых отношений с лицом, оказывающим эти услуги.

В соответствии с положениями пункта 6 Правил недискриминационного доступа, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату. Это положение распространяется и на тех собственников, которые не являются сетевыми организациями.

Таким образом, ООО «ПровиденЖилСервис», необоснованно препятствуя перетоку электрической энергии на энергопринимающие устройства Заявителя, нарушило пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, что в свою очередь, является нарушением пункта 3 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного комиссия, руководствуясь разделом VIII Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства от 27.12.2004г., статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» нарушающими требования части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), и требований пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг (утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861) в части препятствования перетоку электрической энергии на энергопринимающие устройства объекта Муниципального предприятия «Провиденская торговая компания» Провиденского муниципального района расположенному по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15.
3. Признать наличие оснований для выдачи Обществу с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» предписания на устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 27/04-01 Ж

05 декабря 2011 г.

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), на основании своего Решения от 05.12.2011г. по делу № 18/04-01/11 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» Генеральный директор – (...), юридический адрес: 689251, Чукотский автономный округ, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, 15, требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и требований пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг (утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861) в части препятствования перетоку электрической энергии на энергопринимающие устройства объекта Общества с ограниченной ответственностью «Провиденская торговая компания» расположенному по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Обществу с ограниченной ответственностью «ПровиденЖилСервис» в срок до 25.12.2011г.:

- прекратить нарушение требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и требований пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг (утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861), выразившееся в препятствовании перетоку электрической энергии на энергопринимающие устройства объекта Муниципального предприятия «Провиденская торговая компания» Провиденского муниципального района расположенному по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15.
- возобновить переток электрической энергии на энергопринимающие устройства

объекта Муниципального предприятия «Провиденская торговая компания» Провиденского муниципального района расположенному по адресу: Чукотский АО, п. Провидения, ул. Набережная Дежнева, д. 15.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.