

-

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «28» октября 2009 года

Решение в полном объеме изготовлено «12» ноября 2009 года

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии:

<...> - <...>

члены комиссии:

<...> - <...>

<...> - <...>

<...> - <...>

рассмотрев дело №02-135/2009 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Тюменская энергосбытовая компания» (адрес: ХМАО-Югра, 628616 г. Сургут, пос. Кедровый, промзона ГРЭС - 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием законного представителя

- от Ответчика по делу ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» -

<...> - <...>

- от Заявителя по делу ООО «Элегия» - уведомлен надлежащим образом, на рассмотрение дела явку представителя не обеспечил;

- от заинтересованного лица: ОАО «Городские электрические сети» - поступило ходатайство о рассмотрении дела №02-135/2009 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие представителя ОАО «Городские электрические сети»,

УСТАНОВИЛА:

В Ханты-Мансийское УФАС России поступило заявление ООО «Элегия», указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в части навязывания невыгодных условий договора купли-продажи электрической энергии № 22/011/35 от 01.11.2006 ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» (далее по тексту ОАО «ТЭК»).

01.11.2006 между Заявителем и ОАО «ТЭК» заключен договор купли-продажи электрической энергии № 22/011/35 для энергоснабжения кафе «Фортуна» (г. Мегион, ул. Ленина, 12); магазина «Рябинушка» (г. Мегион, ул. Чехова, 9); магазина «Калинка» (г. Мегион, ул. Свободы, 42).

В договоре определены так же точки поставки электроэнергии, договорные объемы электроэнергии и перечень средств учета электрической энергии, установленных на указанных объектах (приложения №№ 1-3 к Договору).

ОАО «ТЭК» направило ООО «Элегия» информационное письмо (исх. № 27-М/293 от 15.04.2009), с предложением принять участие в проекте по внедрению автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета электрической энергии в г. Мегион. В рамках проекта Заявителю предложено оборудовать точки поставки электрической энергии объектов предприятия приборами коммерческого учета электрической энергии, подключенными к АИИС КУЭ. При этом подключение новых приборов и их содержание ОАО «ТЭК» предлагает осуществить за свой счет.

ОАО «ТЭК» предложило направить контрагенту ответ на данное предложение. В случае согласия сетевая организация выполнит установку новых приборов учета в согласованные с ООО «Элегия» сроки.

ООО «Элегия» приняло решение не подключать новые приборы учета, в связи с чем ответ на письмо ОАО «ТЭК» не направлялся.

Однако, несмотря на отсутствие письменного согласия потребителя и согласованных сроков замены счетчиков, ОАО «ТЭК» в одностороннем порядке была произведена замена электросчетчика, установленного в магазине «Калинка», что подтверждается актом контрольной проверки (замены, приемки) узла учета электроэнергии от 30.04.2009г. № 410/09.

При этом в акте от 30.04.2009г. указаны показания электросчетчиков до и после замены: 078631 кВт.ч и 00004,6 кВт.ч соответственно. Акт подписан представителями ОАО «ТЭК» и ОАО

«ГЭС». Со стороны Абонента акт подписан <...> - <...> Однако, согласно представленных Заявителем документов, Шагапова Л.Т. уволена с 15.04.2009г. (приказ № 12-к от 15.04.2009г.).

После получения акта 28.05.2009г., ООО «Элегия» письмом исх. №58 от 30.05.2009г. сообщила в ОАО «ТЭК» о том, что Шагапова Л.Т. была уволена по собственному желанию 15.04.2009г., то есть еще до замены прибора учета и на момент составления акта не имела полномочий на его подписание как представитель потребителя. На данном основании Заявитель считает акт от 30.04.2009 не действительным.

Кроме того, в связи с заменой приборов учета (их номеров и технических характеристик) возникла необходимость внесения изменений в Договор купли-продажи электрической энергии № 22/011/35 от 01.11.2006. Однако, соответствующие изменения в договор не внесены.

ООО «Элегия» как покупатель электрической энергии обратилось с ОАО «ТЭК» для заключения дополнительного соглашения к договору купли-продажи электроэнергии в части исключения из договора объекта магазин «Калинка» с 28.05.2009г.

ОАО «ТЭК» оформило данные изменения в виде дополнительного соглашения №5 от 05.06.2009 к Договору купли-продажи электроэнергии № 22/011/35 от 01.11.2006, при этом Дополнительное соглашение предусматривает, что Стороны по договору согласились «исключить из Договора объект энергоснабжения магазин «Калинка» с 08 июня 2009 года».

Заявитель направил ОАО «ТЭК» протокол разногласий об изменении даты исключения с «08 июня 2009 года» на «28 мая 2009 года», однако ОАО «ТЭК» оставил протокол разногласий без ответа.

В связи со сменой прибора учета электроэнергии в магазине «Калинка» у ООО «Элегия» образовалась задолженность по оплате.

Акт снятия показаний приборов учета электрической энергии в магазине «Калинка» за май 2009 года содержит следующие показания:

1. Счетчик № 751133 (до замены): на начало месяца 46014 кВт.ч — на конец месяца (по акту от 30.04.2009) 78631 кВт.ч.;
2. счетчик № 059282308 (после замены): на начало месяца 000004,6 кВт.ч — на конец месяца (по акту от 03.06.2009) 006259,11 кВт.ч.

Таким образом за разница в показаниях за месяц по старому счетчику составила 32617 кВт.ч, а по новому — всего 6254,51 кВт.ч

С учетом снятых показаний ОАО «ТЭК» выставило счета на оплату электрической энергии, потребленной на объектах ООО «Элегия»

в мае - счет-фактура №09/4607 от 31.05.2009г. **на сумму 103505,25 рублей** (с НДС).

в июне - счет-фактура от 30.06.2009г. **на сумму 134136,04 рублей** (с НДС).

Заявитель указанную задолженность не признает, так как замена счетчика в магазине «Калинка» произведена ОАО «ТЭК» без его согласия, в отсутствие его полномочного представителя.

Заявитель так же считает, что ОАО «ТЭК» указал в акте от 30.04.2009г. неверные показания электросчетчика, в связи с чем необоснованно требует от ООО «Элегия» оплаты потребленной электроэнергии в размере 134 136,04 рубля.

ОАО «ТЭК» направило Заявителю предупреждение от 16.06.2009г. № 27-М/357 о введении ограничения режима потребления на объектах ООО «Элегия».

Заявитель направил ОАО «ТЭК» письмо (исх. от 26.06.2009г. №68) об отказе оплатить выставленные счета как необоснованные. При этом ООО «Элегия» сообщило, что не отказывается оплачивать фактически потребленную электроэнергию. Ответа ОАО «ТЭК» на данное письмо не поступало.

Кроме того, пунктом 9.3 Договора установлено, что получение документов по факсимильной связи является достаточным основанием для осуществления прав и исполнения обязанностей Сторонами при направлении стороне в последующем оригиналов документа.

Предупреждение от 16.06.2009г. № 27-М/357 о введении ограничения режима потребления электроэнергии получено ООО «Элегия» посредством факсимильной связи. Оригинал предупреждения Заявителем не получен.

В связи с несогласием Заявителя оплачивать спорную сумму долга ОАО «ТЭК» направило уведомление от 15.07.2009г. № 27/1811 о введении частичного ограничения отпуска электроэнергии ООО «Элегия» с 23.07.2009 путем полного отключения кафе «Фортуна» до полного погашения задолженности. Однако документов, подтверждающих полномочия должностного лица Сорокиной О.А. на подписание уведомления потребителя об ограничении режима потребления электроэнергии не представлено.

ООО «Элегия» в ответ на указанное уведомление направило ОАО «ТЭК» письмо (исх. № 81 от 17.07.2009), в котором подтвердило свою позицию о необоснованности суммы долга. В результате неоплаты образовавшейся задолженности 24.07.2009г. ОАО «ТЭК» отключило электроэнергию в кафе «Фортунa», а 28.07.2009г. — в магазине «Рябинушка».

Действия ОАО «ТЭК» по отключению энергоснабжения на указанных объектах причинили Заявителю убытки и повлекли другие неблагоприятные последствия (порчу продуктов питания, отказ от проведения мероприятий), в результате чего ООО «Элегия» приостановило свою деятельность.

Таким образом, ООО «Элегия» вынуждено было оплатить выставленные счета-фактуры, что подтверждается платежными поручениями №243 от 29.07.2009 на сумму 114 099,06 рублей и №245 от 04.08.2009 на сумму 6 111,20 рублей.

В соответствии с п.п. «а» п.36 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии, в переходный период формирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ №530 от 31.08.2006г. (Правила функционирования розничных рынков) ОАО «ТЭК» является гарантирующим поставщиком. Решением Региональной энергетической комиссии Тюменской области, ХМАО-Югры и ЯНАО №44 от 09.07.2007 границы зоны деятельности ОАО «ТЭК» определены как административные границы Тюменской области, Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, Ямало-Ненецкого автономного округа, за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков. Исходя из установленных в данном решении зон деятельности гарантирующих поставщиков в городе Мегионе в статусе гарантирующего поставщика действует ОАО «ТЭК» в лице Нижневартковского МРО.

ОАО «ТЭК» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара более 35 процентов на товарном рынке розничной реализации электрической энергии в географических границах Ханты-Мансийского автономного округа – Югры с долей более 50 процентов. Следовательно, ОАО «ТЭК» имеет возможность оказывать решающее влияние на условия обращения товара на рынке розничной реализации электрической энергии.

В Ханты-Мансийское УФАС 21.10.2009 года от ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» поступило заявление о приобщении документов к материалам дела № 02-135/2009, к данному заявлению приложены следующие документы:

1. Копия заявления ООО «Элегия» от 09.10.2009 года о прекращении производства по делу № 02-135/2009 – на 2 (двух) листах;
2. Копия соглашения от 09.10.2009 года об урегулировании разногласий по Договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года на 1 (одном) листе;
3. копия дополнительного соглашения № 5 (с приложениями) к Договору купли-продажи

4. Копия доверенности представителя ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» - на 1 (одном) листе.

В заявлении ООО «Элегия» от 09.10.2009 года о прекращении производства по делу № 02-135/2009 **говорится о том**, что с 15 апреля 2009 года перестало быть арендатором помещения магазина «Калинка», расположенного по адресу г. Мегион, ул. Свободы, д.42, и с указанной даты не осуществляло энергопотребление на данном объекте.

Учитывая данное обстоятельство, а так же то, что ООО «**Элегия**» **не является собственником помещения магазина «Калинка»**, то с 15 апреля 2009 года ООО «Элегия» не осуществляет ни каких прав и не несет ни каких обязанностей по отношению к находящемуся в помещении магазина «Калинка» прибору учета электрической энергии.

Так как прибор учета электрической энергии в магазине «Калинка» заменен лишь 30.04.2009 года то действия **ОАО «ТЭК»** по замене прибора учета электрической энергии в магазине «Калинка» **интересы ООО «Элегия» не затрагивают** и не нарушают, в связи с чем, **ООО «Элегия» в действиях ОАО «ТЭК» по замене прибор учета электрической энергии в магазине «Калинка» нарушений антимонопольного законодательства не усматривает.**

В связи с указанными обстоятельствами 08.10.2009 года ОАО «ТЭК» и ООО «Элегия» провели переговоры, результатом которых стало **подписание между Заявителем и Ответчиком Соглашения от 09 октября 2009 года** об урегулировании разногласий по Договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года.

Подписанием названного соглашения стороны (ОАО «ТЭК» и ООО «Элегия») договорились о нижеследующем:

1. Исключить с 01 мая 2009 года из Перечня точек поставки электрической энергии заключенному между ОАО «ТЭК» и ООО «Элегия» по договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года – помещение магазина «Калинка», расположенного по адресу г. Мегион, ул. Свободы, д. 42 – путем подписания соответствующего дополнительного соглашения.
2. Произвести перерасчет объема электрической энергии, потребленной ООО «Элегия» по Договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года с мая по июнь 2009 года включительно.

3. На основании произведенного перерасчета потребленной ООО «Элегия» электрической энергии по Договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года за период с мая по июнь 2009 года ОАО «ТЭК» осуществляет возврат излишне уплаченных сумм по Договору в размере 119 264 рублей 86 копеек (сто девятнадцать тысяч двести шестьдесят четыре рубля восемьдесят шесть копеек) путем перечисления денежных средств на расчетный счет ООО «Элегия» в течении 3 (трех) дней банковских дней с даты подписания настоящего Соглашения обеими сторонами.

Таким образом, по состоянию на 09.10.2009 года стороны не имеют друг к другу претензий по вопросу количества потребленной электрической энергии на объекте магазин «Калинка» и размера задолженности по Договору купли-продажи электрической энергии №22/011/35 от 11.11.2006 года.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

На основании вышеизложенного, в соответствии с п.2 ч.3 ст. 41, ст.45, п.2 ч.1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. **дело возбужденное в отношении ОАО «Тюменская энергосбытовая компания» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» по заявлению ООО «Элегия», в части навязывания невыгодных условий договора – прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях;**

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