

РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «11» апреля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «11» апреля 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

при участии представителей:

- ОАО «Магаданэнерго» (ул. Советская, 24, г. Магадан, 685000): М., К.
- ОАО «Магаданэлектросеть» (ул. Пролетарская, 98, г. Магадан, 685000): Ш.
- МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» (ул. Якутская, 67-б, г. Магадан, 685000) – представитель не явился,

рассмотрев дело № 02-9/01-2012 по признакам нарушения ОАО «Магаданэлектросеть» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии путем неправомерного введения 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» и расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, результатом чего явилось или могло явиться ущемление интересов МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров»,

УСТАНОВИЛА:

Отделом КАРЗ и ОБ Магаданского УФАС России рассмотрено заявление (вх. № 02/171 от 26.01.2012) ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в интересах Магаданского областного государственного автономного учреждения дополнительного профессионального образования «Институт повышения квалификации педагогических кадров», далее – Институт, МОГАУ ДПО «ИПК ПК») на действия ОАО «Магаданэлектросеть» в части понуждения Института к заключению договора на электроснабжение с гарантирующим поставщиком - ОАО «Магаданэлектросеть» и незаконного введения ограничения режима подачи электрической энергии на объекте, занимаемом Институтом.

Заявитель указал, что 11.01.2012 г. между ним и Институтом (Абонент) заключен Договор № 16э28/21/01 на электроснабжение. Согласно статьям 539, 544 ГК РФ и пункту 1.1. названного Договора ОАО «Магаданэнерго» обязалось в пределах

согласованной к использованию мощности подавать Абоненту электроэнергию, которую последний обязался оплачивать исходя из действующих тарифов и в порядке, предусмотренном разделом 5 Договора на электроснабжение. Во исполнение указанного договора ОАО «Магаданэнерго» с 01.01.2012 поставляет Абоненту электроэнергию через электрическую сеть транспортирующей организации - ОАО «Магаданэлектросеть», к которой энергопотребляющие объекты Абонента имеют непосредственное присоединение.

Также заявитель указал, что правоотношения по транспортировке электроэнергии между ним и ОАО «Магаданэлектросеть» регулируются договором на транспортировку электрической энергии и обслуживание электрических сетей № 217 от 22.12.2000.

18.01.2012 ОАО «Магаданэлектросеть» в адрес Института направило письмо № 209, краткая суть которого сводится к следующему:

а) Институт находится в зоне деятельности ОАО «Магаданэлектросеть», как гарантирующего поставщика, зона деятельности которого определена в пределах города Магадана, в связи с чем только ОАО «Магаданэлектросеть» может быть продавцом электроэнергии для Института;

б) ОАО «Магаданэлектросеть» требует от Института расторжения действующего договора энергоснабжения с ОАО «Магаданэнерго» и заключения такого договора с ним;

в) в случае, если Институт желает продолжать отношения с ОАО «Магаданэнерго», он должен отключиться от сетей ОАО «Магаданэлектросеть» и подсоединиться к сетям ОАО «Магаданэнерго»;

г) в случае отсутствия договора электроснабжения с ОАО «Магаданэлектросеть», потребление электрической энергии Институт будет считаться бездоговорным, вследствие чего ОАО «Магаданэлектросеть» будет вводить режим полного ограничения потребления электроэнергии Института.

В связи с отказом Института от расторжения договора с ОАО «Магаданэнерго» и заключения такого договора с ОАО «Магаданэлектросеть», последнее произвело отключение Института от электроэнергии, о чем представителями филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО «Магаданэнерго» был составлен соответствующий Акт от 23.01.2012.

На основании изложенного Заявитель полагает, что в действиях ОАО «Магаданэлектросеть» содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства в части злоупотребления доминирующим положением.

По результатам рассмотрения установлено следующее.

Согласно статье 37 Федерального закона от [26.03.2003 № 35-ФЗ \(ред. от 06.12.2011\)](#) «Об электроэнергетике» потребитель электрической энергии свободен в выборе контрагента по договору купли-продажи, договору поставки электрической энергии. Сетевая организация не вправе отказать потребителю электрической энергии в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии по основаниям, связанным с выбором потребителем электрической энергии определенного поставщика электрической энергии.

Согласно [пункту 61](#) Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530, в случае нахождения точек поставки на розничном рынке вне зоны деятельности коммерческой организации, имеющей статус гарантирующего поставщика (в зоне деятельности другого гарантирующего поставщика), такая коммерческая организация вправе осуществлять продажу электрической энергии, действуя при этом как энергосбытовая организация.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов, в том числе заключению в отношении указанных устройств или объектов договоров купли-продажи электрической энергии, договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии.

Аналогичная норма содержится и в пункте 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания таких услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861), в котором указано, что 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 плату.

Пунктом 76 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период установлено, что в договоре энергоснабжения с гарантирующим поставщиком должно предусматриваться право покупателя, не имеющего перед гарантирующим поставщиком признанной им по акту сверки расчетов или подтвержденной решением суда задолженности по оплате, заключить договор энергоснабжения с энергосбытовой организацией (далее - переход на обслуживание к энергосбытовой организации).

В случае если покупатель электрической энергии заключил договор энергоснабжения с энергосбытовой организацией в отношении всего объема электрической энергии, предусмотренного договором с гарантирующим поставщиком, обязательства по договору с гарантирующим поставщиком считаются прекращенными в связи с невозможностью исполнения с даты вступления в силу указанного договора с энергосбытовой организацией.

Исходя из вышеизложенного, Абонент имеет право выбора контрагента по договору энергоснабжения (в данном случае это либо гарантирующий поставщик ОАО «Магаданэлектросеть», либо энергосбытовая организация ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго»).

[Пунктом 5](#) Правил функционирования розничных рынков предусмотрено, что гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии покупателям электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки)

электрической энергии, в то время как в соответствии с [пунктом 8](#) вышеуказанных Правил энергосбытовые (энергоснабжающие) организации свободны в заключении договоров, обеспечивающих снабжение потребителей электрической энергией, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из сказанного следует, что ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» является субъектом оптового рынка, часть объема электрической энергии покупает на оптовом рынке и имеет право распоряжаться этой энергией путем заключения договоров поставки электрической энергии с потребителями в зоне деятельности гарантирующего поставщика - ОАО «Магаданэлектросеть». При этом ОАО «Магаданэнерго» должно действовать как энергосбытовая организация.

Исходя из вышеизложенного, действия ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» по заключению договора энергоснабжения с МОГАУ ДПО «ИПК ПК», точки поставки которого находятся в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Магаданэлектросеть», являются правомерными.

По вопросу введения режима ограничения подачи электроэнергии на объекте, расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, ОАО «Магаданэлектросеть» пояснило (исх. № 914 от 17.02.2012), что ранее по указанному адресу располагалось ГОУ НПО «Профессиональный лицей № 4». В связи с ликвидацией указанного учреждения контракт на энергоснабжение № 9э281/21/01 от 04.03.2011, заключенный между ним и ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго», был расторгнут с 01.10.2011 года. В связи с отсутствием по указанному адресу потребителя, на основании подп. а) п. 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. Постановлением Правительства РФ № 530 от 31.08.2006, была прекращена подача электроэнергии. Так как ограничение было введено в связи с прекращением обязательств по договору, соответствующее уведомление Абоненту не направлялось.

Также ОАО «Магаданэлектросеть» указало, что даже в случае расположения на объекте по ул. Якутская, д. 67-б МОГАУ ДПО «ИПК ПК», действия Общества по отключению электроэнергии также носили бы законный характер, поскольку Институт не обращался в ОАО «Магаданэлектросеть» с просьбой заключить договор на энергоснабжение, не уведомлял о том, что здание, расположенное по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, передано Институту для дальнейшего использования. В связи с отсутствием заключенного договора на энергоснабжение основания для поставки абоненту электрической энергии отсутствовали. На основании п. 151 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии потребление электроэнергии в отсутствие заключенного договора энергоснабжения было признано бездоговорным, в связи с чем 23 января 2012 г. в 12 час. 15 мин. было введено полное ограничение режима потребления электроэнергии.

ОАО «Магаданэлектросеть» также пояснило, что после поступления устной информации (посредством телефонной связи) о том, что в данном помещении располагается Институт, подача электроэнергии на объект была возобновлена (24.01.2012 г.).

Однако, как следует из имеющихся в деле материалов, на момент введения режима ограничения подачи электроэнергии (23.01.2012) ОАО «Магаданэлектросеть» уже обладало информацией о том, что на объекте,

расположенном по ул. Якутская, 67-б, находится Институт повышения квалификации педагогических кадров, а также о наличии заключенного между филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» и Институтом договора на энергоснабжение, что подтверждается:

- Предписанием от 10.01.2012, выданным службой Электросбыта ОАО «Магаданэлектросеть» владельцу помещения МОГАУ ДПО «ИПК ПК» по адресу ул. Якутская, д. 67-б, в котором указано, что для решения вопроса по заключению договора на энергоснабжение МОГАУ ДПО «ИПК ПК» необходимо обратиться в отдел реализации Электросбыта, а в случае невыполнения указанного Предписания подача электроэнергии будет прекращена 16.01.2012;

- Уведомлением филиала «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» исх. № 20/3-81 от 16.01.2012, направленным в адрес ОАО «Магаданэлектросеть» и Института;

- письмом ОАО «Магаданэлектросеть» исх. № 209 от 18.01.2012, направленным в адрес Института и содержащим уведомление о необходимости заключения договора с ОАО «Магаданэлектросеть», отсутствие которого может повлечь за собой полное ограничение режима подачи электроэнергии.

Кроме того, 23.01.2012 Департаментом ЖКХ и КЭ Администрации Магаданской области в адрес ОАО «Магаданэлектросеть» было направлено письмо (исх. № 99), содержащее просьбу о подключении к электроснабжению здания, расположенного по ул. Якутская, 67-б и переданного МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров». При этом Департамент указал, что в связи с обесточением указанного здания Института прервался учебный процесс. Кроме того, в здании расположено общежитие и гостиница для проживания студентов, вследствие чего действия ОАО «Магаданэлектросеть» по отключению электроэнергии являются недопустимыми. Также в письме указано, что решение вопроса о гарантированном поставщике электроэнергии не должно влиять на жизнеобеспечение здания и рабочий процесс.

23 марта 2012 г., во исполнение Определения № 28 от 13.03.2012 «Об отложении рассмотрения дела № 02-9/01-2012», ОАО «Магаданэлектросеть» представлена копия Договора энергоснабжения № 230 от 01.02.2012, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров». Пунктом 7.1. указанного договора установлен срок его действия - с 01.01.2012 по 31.12.2012. Если ни одна из сторон письменно не заявит за 30 дней до окончания срока действия договора об отказе от условий данного договора или об их пересмотре, то договор считается продленным на каждый последующий календарный год.

При этом в сопроводительном письме (исх. № 1608 от 23.03.2012) ОАО «Магаданэлектросеть» указало, что факт установления срока действия договора энергоснабжения, заключенного с Институтом, с 01.01.2012 «является дополнительным основанием для сомнения в том, что на момент введения режима ограничения договор энергоснабжения был заключен с Филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго».

Однако, Заявителем представлены копии счетов-фактур и информация по проводкам, из которой видно, что Покупатель – МОГАУ ДПО «ИПК ПК» (г. Магадан,

ул. Якутская, 67-б) проводил оплату за электроэнергию в пользу Продавца – ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» за ноябрь, декабрь 2011 г. (на основании Договора № 16э 28/21/01 от 14.12.2011) и январь 2012 г. (на основании Договора № 16э 28/21/01 от 14.01.2012).

Следовательно, услуги энергоснабжения в отношении Абонента МОГАУ ДПО «ИПК ПК» в январе 2012 года оказывались именно ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго», вследствие чего распространение действия Договора энергоснабжения № 230 от 01.02.2012, заключенного между ОАО «Магаданэлектросеть» и МОГАУ ДПО «ИПК ПК», на правоотношения, возникшие с января 2012 года, является ошибочным и не имеет юридической силы.

Основания ограничения режима потребления электроэнергии указаны в [пункте 161](#) Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства от 31.08.2006 № 530. В числе прочих названы такие основания, как прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя (подп. «б» п. 161 Правил), а также выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии (подп. «в» п. 161 Правил).

Пунктом 169 Правил установлено, что прекращение исполнения обязательств сторон по договору является основанием для введения полного ограничения режима потребления, если не вступил в силу новый договор энергоснабжения, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии или договор оказания услуг по ее передаче, заключенный с потребителем.

Ограничение режима потребления в случае прекращения обязательств сторон по договору должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к одним и тем же распределительным устройствам соответствующей сетевой организации (пункт 170 Правил).

Кроме того, действующее законодательство не предусматривает обязанности гарантирующего поставщика совершать какие-либо действия в случае смены собственника энергопринимающих устройств.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно [части 1 статьи 10](#) Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенным в [пункте 4](#) постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых

вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В силу части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к естественной монополии.

Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/28/49 от 01.02.2010 ОАО «Магаданэлектросеть» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» (пункт 21), и имеет долю на рынке услуг по передаче электрической энергии более 50% в географических границах города Магадана (услуги по технологическому присоединению к электрическим сетям являются составной частью услуг по передаче электрической энергии и охватываются единой сферой обращения товара - рынком услуг по передаче электрической энергии).

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что действия ОАО «Магаданэлектросеть», выразившиеся в неправомерном введении 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» и расположенном по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, свидетельствуют о злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, результатом чего явилось или могло явиться ущемление интересов МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров», что указывает на нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представители ОАО «Магаданэлектросеть» с указанным нарушением не согласились, указав, что на момент отключения объекта (здание по ул. Якутская, 67-б, г. Магадан) от электроснабжения ОАО «Магаданэлектросеть» не располагало достоверной информацией о том, кем производится электропотребление на указанном объекте, а также о том, что между Абонентом (Институтом повышения квалификации) и ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» имеется заключенный с 01.01.2012 договор энергоснабжения. Ограничение режима потребления электроэнергии было введено не в отношении Абонента, который там фактически располагался на тот момент (МОГАУ ДПО «ИПК ПК»), а в отношении Абонента, который ранее располагался в этом здании, т.е. в отношении ГОУ НПО «Профессиональный лицей № 4», в связи с прекращением обязательств по договору.

Комиссия не соглашается с доводами представителей ОАО

«Магаданэлектросеть», поскольку, как было указано выше, еще до введения режима ограничения электропотребления Общество располагало информацией о том, что на объекте по ул. Якутская, 67-б находится МОГАУ ДПО «ИПК ПК». Исходя из позиции ОАО «Магаданэлектросеть», указанной информации было не достаточно для подтверждения факта нахождения по вышеназванному адресу нового Абонента, однако обладание такой информацией не послужило препятствием для подключения объекта к электроэнергии на следующий день после его отключения.

Кроме того, в связи с тем, что МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» с 01.01.2012 имело заключенный договор энергоснабжения с ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (о чем было известно ОАО «Магаданэлектросеть»), потребление указанным Абонентом электроэнергии не может быть признано бездоговорным, а, следовательно, и введение ограничения режима потребления электроэнергии по указанному основанию является неправомерным.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Магаданэлектросеть», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии путем неправомерного введения 23.01.2012 г. в 12 час. 15 мин. ограничения режима потребления электрической энергии на объекте, занимаемом МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» и находящемся по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом чего явилось или могло явиться ущемление интересов МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров».

2. На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 02-9/01-2012 в отношении ОАО «Магаданэлектросеть» прекратить в связи с добровольным устранением нарушения (путем возобновления 24.01.2012 г. подачи электрической энергии на объект, занимаемый МОГАУ ДПО «Институт повышения квалификации педагогических кадров» и находящийся по адресу: г. Магадан, ул. Якутская, д. 67-б).

3. В связи с добровольным устранением нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание в части прекращения злоупотребления ОАО «Магаданэлектросеть» доминирующим положением и совершении действий, направленных на устранение нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и его последствий, не выдавать.

4. Направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных к административной ответственности по части 2 статьи 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

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