

Резолютивная часть решения оглашена 31.05.2010
Решение изготовлено в полном объеме 10.06.2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе <...>, <...>, <...>, <...>

С участием представителей:

ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» (ответчика по делу): <...> (доверенность 164 от 11.01.2010); <...> (доверенность №167 от 26.02.2010г); <...> (доверенность №169 от 31.03.2010г); <...> (доверенность № 159 от 11.01.2010);

ОАО «Энергосбыт» (Заявителя по делу): <...> (доверенность № 93-10 от 31.12.2009); <...> (доверенность № 99-10 от 31.12.2009);

Департамент государственного регулирования цен и тарифов Курганской области: <...> (доверенность б/н от 14.04.2010); <...> (доверенность б/н от 14.04.2010);

ООО «Энергосервис»: извещен надлежащим образом, явки нет;

ОВД по Альменьевскому району Курганской области: заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя;

ООО «РемЖилСтрой»: извещен надлежащим образом, явки нет;

ГУ отделение пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области: <...> (доверенность №2 от 11 января 2010);

Шумихинское отделение №1616 АКБ «Сбербанка России»: извещен надлежащим образом, явки нет;

Куртамышское отделение №1683 АКБ «Сбербанка России»: извещен надлежащим образом, явки нет,

В присутствии представителей:

ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» (ответчика по делу): <...> (доверенность 164 от 11.01.2010); <...> (доверенность №169 от 31.03.2010г);

ОАО «Энергосбыт» (Заявителя по делу): <...>. (доверенность № 93-10 от 31.12.2009);

Департамент государственного регулирования цен и тарифов Курганской области: заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя;

ООО «Энергосервис»: извещен надлежащим образом, явки нет;

ОВД по Альменьевскому району Курганской области: заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя;

ООО «РемЖилСтрой»: извещен надлежащим образом, явки нет;

ГУ отделение пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области: заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя;

Шумихинское отделение №1616 АКБ «Сбербанка России»: извещен надлежащим образом, явки нет;

Куртамышское отделение №1683 АКБ «Сбербанка России»: извещен надлежащим образом, явки нет,

Рассмотрев дело № 15/26 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в совершении действий по направлению заявителем писем о необходимости заключения договора с ОАО «ШМКЭС» на услуги по передаче электрической энергии при наличии заключенных договоров энергоснабжения с гарантирующим поставщиком ОАО «Энергосбыт», а также о принятии мер к не заключившим договор по передаче электрической энергии.

Установила:

26.02.2010г в Курганское УФАС России поступило заявление гарантирующего поставщика ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов ООО «РемЖилСтрой», 27.02.2010г. - в защиту интересов Куртамышского отделения №1683 Сбербанка России, 11.03.2010г., обращение прокуратуры Курганской области по рассмотрению заявлений ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов Шумихинского отделения №1616 Сбербанка России, отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе по вопросу неправомερных действий ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети», (далее по тексту ОАО «ШМКЭС»), направившего в ООО «РемЖилСтрой», в Куртамышское отделение №1683 Сбербанка России, в Шумихинское отделение №1616 Сбербанка России, в отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области письма (исх. №63 от 22.01.2010г., исх. № 67 от 22.01.2010г., исх. №74 от 25.01.2010г., исх. №81 от 25.01.2010г.), содержащие предупреждения о возможном введении полного ограничения режима электропотребления в случае непринятия мер по заключению договора на оказание услуги по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС». У всех указанных потребителей заключены

договоры энергоснабжения с гарантирующим поставщиком.

По итогам рассмотрения данных заявлений Приказом Курганского УФАС России № 41 от 16.03.2010 возбуждено дело № 15. Определением Курганского УФАС России от 16.03.2010 дело № 15 назначено к рассмотрению.

25.03.2010г в Курганское УФАС России поступили заявление ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов ООО «Энергосервис» и ОВД по Альменьевскому району, по вопросу неправомерных действий ОАО «ШМКЭС», направившего в адрес вышеуказанных потребителей письма, содержащие предупреждения о возможном введении полного ограничения режима электропотребления в случае непринятия мер по заключению договора на оказание услуги по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС».

По итогам рассмотрения данных заявлений Приказом Курганского УФАС России № 62 от 20.04.2010 возбуждено Дело № 26.

Определением № 15/26 дело № 15 и дело № 26 объединены в одно производство.

Приказом №68 от 28.04.2010 года определен состав комиссии по рассмотрению объединенного дела № 15/26 о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства представитель заявителя пояснил, что действия ОАО «ШМКЭС» по понуждению потребителей к заключению договора об оказании услуг по передаче электрической энергии противоречат нормам материального права. ОАО «Энергосбыт» является Гарантирующим поставщиком на территории Курганской области, осуществляющим поставку электрической энергии потребителям по договорам энергоснабжения, в т.ч. потребителям, имеющим технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС». В соответствии с договорами энергоснабжения ОАО «Энергосбыт» приняло на себя обязательства перед потребителями электрической энергии, урегулировать отношения по передаче электрической энергии. Полагает, что информация, указанная в письмах в отношении ОАО «Энергосбыт» представлена некорректно. Сообщил, что отношения по передаче электрической энергии урегулированы ОАО «Энергосбыт» в отношении всех потребителей, до нынешнего года с ОАО «КурганЭнерго», с нынешнего года с ОАО «ЭнергоКурган». Полагает, что формулировки, используемые в направленных письмах, вводят потребителей в заблуждение, подтверждением этого может служить то, что 1 февраля 2010 года между ОАО «ШМКЭС» и ГУ Отдел пенсионного фонда в Сафакулевском районе был заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии при наличии договора энергоснабжения. ОАО «Энергосбыт» данные письма расценивает как угрозу отключения.

Представитель ответчика на заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства против заявленных требований возражал. Пояснил, что в связи с принятием Департаментом государственного регулирования цен и тарифов по Курганской области на 2010 год тарифных решений, позволяющих заключать Потребителю отдельно два договора (купли-продажи и оказания услуг по передаче электрической энергии), ОАО «ШМКЭС» в январе 2010 года были разосланы коммерческие предложения Потребителям, имеющим технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС», о заключении договора на услуги по передаче электрической энергии напрямую с ОАО «ШМКЭС».

В указанных коммерческих предложениях не содержится предупреждения о предстоящем ограничении электропотребления, в связи с не заключением предложенного ответчиком договора на оказание услуг по передаче электрической энергии, а лишь доводится до сведения Потребителя информация о том, что в случае отсутствия у него заключенного договора либо на услуги по передаче электроэнергии, либо договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или иной энергосбытовой организацией, у него будет иметь место бездоговорное пользование услугой по передаче электрической энергии.

Сообщил, что согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «Об электроэнергетике» и пунктов 171, 172, 175, 177 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530 (далее Правила функционирования розничных рынков), установлены определенные требования к уведомлению об ограничении режима потребления электрической энергии, составлению и направлению уведомлений на ограничение режима потребления электроэнергии, а также установлен порядок этих действий: в частности в уведомлении на ограничение режима потребления электрической энергии должны быть указаны: задолженность потребителя, срок и объем вводимого ограничения режима потребления электрической энергии. Также должен быть указан порядок введения ограничения, должна быть указана дата введения ограничения режима потребления электрической энергии, причем обязательным условием является введение частичного ограничения. Кроме того инициатор введения ограничения обязан информировать о предполагаемых действиях об ограничении одновременно с потребителем и

гарантирующего поставщика и уполномоченный орган исполнительной власти субъекта РФ, орган прокуратуры, федеральный орган по государственному энергетическому надзору и федеральный орган ГО и ЧС.

Пояснил, что ОАО «ШМКЭС» не направляло уведомлений об ограничении электроснабжения указанным юридическим лицам. Как следует из направленных юридическим лицам, писем в них отсутствует необходимая, предусмотренная законодательством об электроэнергетике информация, позволяющая классифицировать эти письма как уведомления об ограничении электроснабжения. Полагает, что из семи абзацев этих писем, с 1 по 5 абзацы — описаны нормы закона и основания направления этих писем и в шестом абзаце содержится предложение по заключению юридическим лицом договора с ОАО «ШМКЭС», которое основано помимо прочего на том, что на 2010 год у ОАО «Энергосбыт» отсутствуют урегулированные отношения по передаче электрической энергии обслуживаемых потребителей электрической энергии и имеющих технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС». Пояснил, что ОАО «Энергосбыт» заключило договор оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах обслуживаемых потребителей с ОАО «Курганэнерго». Однако в 2010 году в связи со сменой владельца электрических сетей ОАО «Курганэнерго», подписано соглашение о смене с 01.01.2010 стороны по указанному договору. Указанным соглашением предусмотрено выбытие ОАО «Курганэнерго» из договорных правоотношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии потребителям, присоединенным к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС». В связи с этим в границах электрических сетей ОАО «ШМКЭС» отсутствуют урегулированные ОАО «Энергосбыт» договорные отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии.

Кроме того, ОАО «Энергосбыт» заключает с потребителями электрической энергии договоры купли - продажи, по условиям которых не предусматривается регулирование отношений гарантирующего поставщика с сетевой организацией.

Полагает, что в силу абзаца 3 пункта 32 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 г. № 861 (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 г.) (далее Правила недискриминационного доступа), ОАО «ШМКЭС» выполнило обязанность сетевой организации о направлении информации потребителям об отсутствии договорных отношений по оказанию услуг в их интересах и предложении о заключении договора с сетевой организацией.

Сообщил, что под мерами, предусмотренными действующим законодательством, которые будут применены к потребителям, не заключившим договор на услуги по передаче электрической энергии, следует понимать взыскание задолженности с гарантирующего поставщика в судебном порядке.

Представитель Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области полагает, что данные письма вводят потребителей в заблуждение, так как не содержат полной информации, а именно: в письмах не разъясняется, что, заключая договор купли-продажи электрической энергии, потребитель должен урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением.

Представитель ГУ отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе пояснила, что 25 января 2010 года было получено письмо от ОАО «ШМКЭС» за подписью генерального директора <...>, из которого следовало, что гарантирующий поставщик ОАО «Энергосбыт» не заключил договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС». Поэтому имеет место бездоговорное пользование услугой по передаче электрической энергии, что является основанием для введения полного ограничения режима потребления в соответствии с п. 169 Правил функционирования розничных рынков. В письме было предложено принять меры по заключению договора на оказание услуги по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» самостоятельно. Из письма следовало, что в случае не заключения договора с ОАО «ШМКЭС» к организации будут применены меры, установленные законодательством. На момент получения данного письма между отделением пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе и ОАО «Энергосбыт» был заключен договор энергоснабжения. Сообщила, что 01.02.2010 года было направлено письмо в ОАО «Энергосбыт» с просьбой, во избежание отключения отдела пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе, в кратчайшие сроки принять меры по заключению договора с ОАО «ШМКЭС» на возмещение ему ОАО «Энергосбыт» стоимости переданной электроэнергии. 1 февраля 2010 года был заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» №007/с. Соглашением с ОАО «Энергосбыт» от 19 марта 2010 года договор энергоснабжения расторгнут с 1 марта 2010 года. 19 марта 2010 года был заключен договор купли-продажи электрической энергии №60232321 с ОАО «Энергосбыт». Пояснила, что письмо ОАО «ШМКЭС» было расценено, как бездоговорное пользование услугой по

передаче электрической энергии со стороны ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе, что является основанием для введения ограничения режима потребления электрической энергии, в связи с этим 1 февраля 2010 года был заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС».

Комиссия, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, а также проанализировав материалы дела, пришла к следующему.

26.02.2010г в Курганское УФАС России поступило заявление гарантирующего поставщика ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов ООО «РемЖилСтрой», 27.02.2010г. - в защиту интересов Куртамышского отделения №1683 Сбербанка России, 11.03.2010г., обращение прокуратуры Курганской области по рассмотрению заявлений ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов Шумихинского отделения №1616 Сбербанка России, отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе по вопросу неправомерных действий ОАО «ШМКЭС», направившего в ООО «РемЖилСтрой», в Куртамышское отделение №1683 Сбербанка России, в Шумихинское отделение №1616 Сбербанка России, в отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области письма (исх. №63 от 22.01.2010г., исх. № 67 от 22.01.2010г., исх. №74 от 25.01.2010г., исх. №81 от 25.01.2010г.), содержащие предупреждение о возможном введении полного ограничения режима электропотребления в случае непринятия мер по заключению договора на оказание услуги по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС». У всех указанных потребителей заключены договоры энергоснабжения с гарантирующим поставщиком.

25.03.2010г в Курганское УФАС России поступило заявление ОАО «Энергосбыт» в защиту интересов ООО «Энергосервис» и ОВД по Альменьевскому району, по вопросу неправомерных действий ОАО «ШМКЭС», направившего в адрес вышеуказанных потребителей письма, содержащие предупреждение о возможном введении полного ограничения режима электропотребления в случае непринятия мер по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС».

По итогам рассмотрения данных заявлений Приказами Курганского УФАС России № 41 от 16.03.2010 и № 62 от 20.04.2010 возбуждены дела № 15 и № 26 соответственно.

Определением № 15/26 дело № 15 и дело № 26 были объединены в одно производство.

Из заявлений следует, что в адрес потребителей ОАО «Энергосбыт», которым поставка электрической энергии осуществляется по договорам энергоснабжения, ОАО «ШМКЭС» были направлены письма следующего содержания:

«Согласно п. 117 «Правил функционирования розничных рынков, услуги по передаче электрической энергии представляются на основании договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемых потребителями самостоятельно, или в их интересах и за их счет обслуживаемыми их гарантирующими поставщиками или энергосбытовыми организациями, с сетевыми организациями, к сетям которых технологически присоединены энергопринимающие устройства потребителя.

Гарантирующий поставщик ОАО «Энергосбыт» в обеспечение интересов Вашей организации не заключил договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС», к сетям которого технологически присоединены энергопринимающие устройства, принадлежащие вашему предприятию.

Исходя из вышеизложенного, нарушается пункт 69 Правил функционирования розничных рынков, который гласит, что исполнение обязательств по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии каждой из сторон не может быть начато ранее начала предоставления покупателю услуг по передаче электрической энергии.

Таким образом, имеет место бездоговорное пользование услугой по передаче электрической энергии, что является основанием для введения полного ограничения режима потребления в соответствии с п. 169 Правил функционирования розничных рынков.

По разъяснению Федеральной службы по тарифам России потребитель, самостоятельно заключивший Договор на оказание услуги по передаче электрической энергии с сетевой организацией, оплачивает услуги сетевой организации по котловому тарифу. Котловый тариф на услуги по передаче электрической энергии установлен для потребителей Курганской области постановлением департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области №33-43 от 19.11.2009г. Учитывая сложившуюся ситуацию, предлагаю Вам принять меры по заключению договора на оказание услуги по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» самостоятельно. В случае не заключения договора ОАО «ШМКЭС» будет вынуждено применить к вашей организации меры, установленные законодательством.»

После получения писем потребители обратились с письмами в ОАО «Энергосбыт» о разъяснении сложившейся ситуации.

В частности, в ходе рассмотрения дела комиссией установлено, что 25 января 2010 года ОАО

«ШМКЭС» в адрес ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе было направлено письмо исх №74 о необходимости заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии. Письмом исх. №235 от 01.02.2010 ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском район обратилось в ОАО «Энергосбыт» о принятии мер по урегулированию сложившейся ситуации. В этот же день, а именно: 1 февраля 2010 года между ОАО «ШМКЭС» и ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе был заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» №007/с. Согласно п. 6.1 Договор вступает в силу с 1 февраля 2010 года. На момент заключения договора по передаче электрической энергии между ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе и ОАО «Энергосбыт» действовал договор энергоснабжения. Соглашением от 19 марта 2010 года стороны договорились расторгнуть договор энергоснабжения с 1 марта 2010 года. 19 марта 2010 года между ОАО «Энергосбыт» и ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе заключен договор купли-продажи электрической энергии № 60232321. Согласно п. 10.1 договор вступает в силу с 01.03.2010 года. Дополнительным соглашением от 01.03.2010 к договору по оказанию услуг по передаче электрической энергии № 007/с от 1 февраля 2010 года стороны установили, что договор вступает в силу с 1 марта 2010 года. Таким образом в феврале 2010 года у ГУ - отдел Пенсионного фонда в Сафакулевском районе действовало два договора: договор энергоснабжения с ОАО «Энергосбыт» и договору на оказанию услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС». Направленные письма ввели потребителя в заблуждение и привели к ущемлению его интересов.

В соответствии с постановлением Департамента от 23.08.2007 № 14-4 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика в связи с передачей прав и обязанностей организации, осуществляющей функции гарантирующего поставщика» (с учетом изменений, внесенных постановлением от 29.10.2007 №22-36) в зону деятельности гарантирующего поставщика общества «Энергосбыт» включена зона деятельности, определенная границами балансовой принадлежности электрических сетей общества «ШМКЭС».

В соответствии с пунктами 5, 6 Правил функционирования розничных рынков гарантирующий поставщик осуществляет поставку электрической энергии покупателям электрической энергии на территории своей деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии. В соответствии с договором энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а покупатель обязуется оплачивать приобретенную электрическую энергию и оказанные услуги. Для надлежащего исполнения договоров энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых этим гарантирующим поставщиком покупателей электрической энергии, а также урегулирует отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены соответствующие энергопринимающие устройства.

Согласно п. 7 Правил функционирования розничных рынков по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии между гарантирующим поставщиком и покупателем электрической энергии гарантирующий поставщик обязуется отпустить (поставить) электрическую энергию покупателю, а покупатель обязуется оплатить полученную электрическую энергию. При этом в указанном договоре не урегулируются отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением и передачей электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке покупателя электрической энергии.

Комиссией установлено и материалами дела подтверждается, что у потребителей заключены договоры энергоснабжения с ОАО «Энергосбыт», при заключении которых потребители поручили гарантирующему поставщику урегулировать отношения по передаче электроэнергии с сетевой организацией, к электрическим сетям которой присоединено энергопринимающее устройство потребителя. В направленных письмах потребителям предлагается принять меры по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» самостоятельно, при этом потребителям не разъясняется, что при заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии при наличии договора энергоснабжения, потребитель дважды будет оплачивать услуги по передаче электрической энергии.

Комиссией установлено, что ОАО «Энергосбыт» и ОАО «Курганэнерго» заключили в интересах потребителей ОАО «Энергосбыт» договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 1 от 04.04.2007.

Согласно условий вышеуказанного договора, ОАО «Курганэнерго» приняло на себя обязательство

перед ОАО «Энергосбыт» урегулировать отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии со смежными сетевыми организациями.

В связи с отказом ОАО «ШМКЭС» от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ОАО «Курганэнерго» в интересах ОАО «Энергосбыт» и потребителей, имеющих технологическое присоединение к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС», решением арбитражного суда Курганской области от 15.04.2009 по делу № А 34-286/2009 ОАО «ШМКЭС» обязано заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии с ОАО «Курганэнерго». Указанный договор № 26 между ОАО «Курганэнерго» и ОАО «ШМКЭС» заключен 28.11.2008.

В соответствии с соглашением от 21.10.2009 года, заключенным между ОАО «Курганэнерго», ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «Энергосбыт», договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с 01.01.2010 года заключен между ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «Энергосбыт».

Аналогичное соглашение от 12.11.2009 о смене сторон по договору № 24 от 28.11.2008 оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенному между ОАО «Курганэнерго» и ОАО «ШМКЭС», направлено в адрес последнего. ОАО «ШМКЭС» данное соглашение не подписано.

В соответствии с п. 82 Правил функционирования розничных рынков в случае, если гарантирующий поставщик после заключения договора купли-продажи (поставки) с покупателем электрической энергии не обратился в сетевую организацию для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии в целях исполнения своих обязательств по договору энергоснабжения и приступил к их исполнению, он несет в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и Правилами функционирования розничных рынков ответственность за пользование услугами по передаче электрической энергии без договора оказания соответствующих услуг. В этом случае сетевая организация вправе взыскать с гарантирующего поставщика стоимость услуг по передаче электрической энергии покупателю, обслуживаемому на основании указанного договора. Таким образом, ОАО «ШМКЭС» для защиты своих законных интересов имеет право обратиться с соответствующим иском к гарантирующему поставщику о взыскании задолженности за услуги по передаче электроэнергии.

В соответствии со ст. 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Согласно ст. 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

П. 2 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным.

Исходя из вышеизложенного следует, что право понуждать к заключению договора оказания услуг по передаче электрической энергии имеется только у потребителя, но не у сетевой организации ОАО «ШМКЭС».

Довод ответчика о том, что в направленных потребителям письмах не содержится предупреждения о предстоящем ограничении электропотребления, в связи с не заключением предложенного ответчиком договора на оказание услуг по передаче электрической энергии, а лишь доводится до сведения Потребителя информация о том, что в случае отсутствия у него заключенного договора либо на услуги по передаче электроэнергии, либо договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или иной энергосбытовой организацией, у него будет иметь место бездоговорное пользование услугой по передаче электрической энергии подлежит отклонению, поскольку формулировки письма свидетельствуют об обратном.

Довод ответчика о том, что направлением писем потребителям ОАО «ШМКЭС» исполняло требования закона, а именно: абз. 3 п. 32 Правил недискриминационного доступа, а в случае не направления писем ОАО «ШМКЭС» нарушило бы требования закона, в том числе и Закона о защите конкуренции, чем права потребителей были бы ущемлены, отклоняется в силу следующего. Согласно абз. 3 пункта 32 Правил недискриминационного доступа сетевая организация обязана в течение 10 дней с момента возникновения оснований для расторжения договора, заключенного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией), направить потребителям, в интересах которых он действует, уведомление о предстоящем расторжении договора и

предложение о заключении договора с сетевой организацией.

Комиссией установлено, материалами дела подтверждается и ответчиком не оспаривается, что между ОАО «Энергосбыт» и ОАО «ШМКЭС» нет и не было заключенного договора оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах обслуживаемых потребителей, соответственно нет и обязанности по направлению уведомлений о предстоящем расторжении договора и предложений о заключении договора с сетевой организацией.

Довод ответчика о том, что под мерами, предусмотренными действующим законодательством, которые будут применены к потребителям, не заключившим договор на услуги по передаче электрической энергии, следует понимать взыскание задолженности с гарантирующего поставщика в судебном порядке, комиссией отклоняется в силу следующего. В письмах указано, что «в случае не заключения договора ОАО «ШМКЭС» будет вынуждено применить к Вашей организации меры, установленные законодательством». Из формулировок писем следует, что меры будут применяться к конкретным потребителям. Из писем не следует, что в случае не заключения договора на оказание услуг по передаче электрической энергии ОАО «ШМКЭС» будет взыскивать задолженность с гарантирующего поставщика в судебном порядке.

Согласно ч. 5 ст. 5 Федерального Закона РФ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Часть 1 ст. 4 Федерального Закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» относит услуги по передаче электрической энергии к естественно монопольным видам деятельности.

ОАО «ШМКЭС» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче и распределению электрической энергии с долей более 50%, в географических границах г. Шумиха, р.п. Щучье, Мишкино, Целинное, Альменево, Сафакулево, Кирово, Каясан. Приказом руководителя Курганского УФАС России от 05.01.2007 № 1-пр ОАО «ШМКЭС» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара (работ, услуг) более 35 %.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Перечень запретов, установленных в ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» не является исчерпывающим.

На основании вышеизложенного комиссия приходит к выводу, что действия ОАО «ШМКЭС», выразившиеся в понуждении к заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» потребителей ОАО «Энергосбыт», которым поставка электрической энергии осуществляется по договорам энергоснабжения, путем направления писем содержащих угрозу введения полного ограничения режима потребления электрической энергии при не заключении договора, а также в угрозе введения полного ограничения режима потребления электрической энергии при не заключении договоров на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС», ущемляют интересы потребителей, являются нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решила:

1. Признать положение ОАО «ШМКЭС» доминирующим на товарном рынке услуг по передаче и распределению электрической энергии;

2. Признать в действиях ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» нарушение ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции», выразившееся:

в понуждении к заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» потребителей ОАО «Энергосбыт», которым поставка электрической энергии осуществляется по договорам энергоснабжения, путем направления писем, содержащих угрозу введения полного ограничения режима потребления электрической энергии при не заключении договора;

в угрозе введения полного ограничения режима потребления электрической энергии при не заключении договоров на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС».

3. Выдать ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем совершения следующих действий:

отозвать направленные ООО «Энергосервис»; ООО «РемЖилСтрой», Отдел внутренних дел по Альменьевскому району Курганской области, Шумихинское отделение №1616 АКБ «Сбербанка

России», Куртамышское отделение №1683 АКБ «Сбербанка России», Государственное Учреждение - отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области письма о самостоятельном принятии мер по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС»;

в будущем не осуществлять направление писем о принятии мер по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» при наличии заключенных договоров энергоснабжения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Предписание

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...>

руководствуясь ст. 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10 июня 2010 года по делу № 15/26 о нарушении ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Предписывает:

1. ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» в месячный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

отозвать направленные ООО «Энергосервис»; ООО «РемЖилСтрой», Отдел внутренних дел по Альменьевскому району Курганской области, Шумихинское отделение №1616 АКБ «Сбербанка России», Куртамышское отделение №1683 АКБ «Сбербанка России», Государственное Учреждение - отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области письма о самостоятельном принятии мер по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС»;

в будущем не осуществлять направление ООО «Энергосервис»; ООО «РемЖилСтрой», Отдел внутренних дел по Альменьевскому району Курганской области, Шумихинское отделение №1616 АКБ «Сбербанка России», Куртамышское отделение №1683 АКБ «Сбербанка России», Государственное Учреждение - отдел пенсионного фонда РФ в Сафакулевском районе Курганской области писем о самостоятельном принятии мер по заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с ОАО «ШМКЭС» при наличии заключенных договоров энергоснабжения.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в недельный срок со дня его выполнения.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.