

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-08/1118 о нарушении антимонопольного законодательства

04 марта 2013 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 19 февраля 2013 г.

Решение изготовлено в полном объеме 04 марта 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия; Костромское УФАС России) в составе:

председатель Комиссии: руководитель Костромского УФАС России;

члены Комиссии:

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России

в присутствии:

от ОАО «Костромская сбытовая компания» - представитель по доверенности;

от ООО «Коммуноводсервис» - не явился (уведомлен надлежащим образом);

от прокуратуры Сусанинского района Костромской области – не явился (уведомлен надлежащим образом),

рассмотрев дело № 04-08/1118 по признакам нарушения ОАО «Костромская сбытовая компания» (г. Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило обращение прокурора Сусанинского района Костромской области о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Костромская сбытовая компания» (далее – ОАО «КСК»). Нарушение выразилось в неправомерном ограничении подачи электроэнергии на станцию обезжелезивания по адресу п. Сусанино, ул. Леонова, д.18а, эксплуатируемую ООО «Коммуноводсервис» 20.04.2011, 22.04.2011 года с 10.00 до 14.00, 25.04.2011 года с 10.00 до 14.00, ввиду наличия задолженности по оплате за потребленную электроэнергию. Указанные действия ОАО «КСК» повлекли ущемление интересов других лиц (потребителей воды, получаемой от данного источника водоснабжения).

Решением Буйского районного суда Костромской области от 24.05.2011 по заявлению прокурора Сусанинского района Костромской области, оставленным без изменения судебной коллегией по гражданским делам Костромского областного суда от 08.08.2011 года, были признаны незаконными действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии в период 20.04.2011, 22.04.2011 года

с 10.00 до 14.00, 25.04.2011 года с 10.00 до 14.00 на объект коммунальной инфраструктуры - станцию обезжелезивания, эксплуатируемую ООО «Коммунводсервис».

Как следует из материалов дела, 16.03.2011 года ОАО «КСК» направило в адрес ООО «Коммунводсервис» уведомление о введении ограничения режима потребления электроэнергии за подписью начальника Сусанинского представительства Центрального отделения ОАО «КСК». Из содержания данного уведомления следует, что в связи с наличием у ООО «Коммунводсервис» задолженности по оплате за потребленную электроэнергию в размере 743200 рублей, необходимо в срок до 25.03.2011 года оплатить указанную задолженность и подтвердить факт оплаты платежным поручением с отметкой банка. Также ОАО «КСК» указало, что в случае неоплаты имеющейся задолженности будет введено ограничение подачи энергоресурсов по договору энергоснабжения от 09.03.2009 г. № 169 с 10-00 часов до 14.00 часов 28.03.2011. Ограничение планировалось ввести путем отключения станции обезжелезивания п. Сусанино, эксплуатируемой ООО «Коммунводсервис». В случае неоплаты задолженности, включая неустойку, в течение трех рабочих дней с даты введения частичного ограничения режима потребления ОАО «КСК» предупреждало о введении в отношении ООО «Коммунводсервис» полного ограничения режима потребления электроэнергии.

25.03.2011 ОАО «КСК» направило за подписью начальника Сусанинского представительства в адрес сетевой организации ОАО «МРСК Центра» заявку № 06-1-5/37/210 на введение ограничения режима электроснабжения, которая была получена ответственным представителем филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра» 25.03.2011. Согласно данной заявке, необходимо было с 10-00 часов до 12-00 часов ежедневно, начиная с 28.03.2011 вводить ограничение режима потребления электроэнергии путем отключения станции обезжелезивания по ул. Леонова д.18а п. Сусанино на основании нарушения ООО «Коммунводсервис» договорных обязательств в части оплаты потребленной электроэнергии.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ОАО «КСК», утвержденного Протоколом Общего собрания акционеров от 05.07.2010 № 10 (действовавшего в рассматриваемый период), одним из видов деятельности ОАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Постановлением Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифной политики Костромской области от 23.10.2006 № 06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика», с 2006 года ОАО «КСК» присвоен статус гарантирующего поставщика в границах Костромской области.

Приказом Костромского УФАС России от 17.08.2005 № 92 ОАО «КСК» включено в реестр хозяйствующих субъектов, занимающих долю на рынке определенного товара более 35%, с рыночной долей более 50% на рынке розничной реализации электрической энергии в границах Костромской области

Следовательно, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области.

В силу пункта 4 части 1 статьи 10 Закона 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется

спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Между ОАО «КСК» и ООО «Коммуноводсервис» заключен договор энергоснабжения №169 от 09.03.2009 года, согласно условиям которого Гарантирующий поставщик (ОАО «КСК») 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 Потребитель (ООО «Коммунальщик») обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. В соответствии с пунктом 1.2 указанного договора, стороны обязуются руководствоваться им, а также действующим законодательством РФ. Согласно пункту 7.1 указанного договора все споры и разногласия, возникающие из него или в связи с ним, в том числе касающиеся его заключения, выполнения, нарушения, прекращения или действительности, разрешаются путем переговоров сторон, а в случае не достижения сторонами соглашения подлежат разрешению в Арбитражном суде Костромской области.

В соответствии с пунктом 1.1 Положения о представительстве межрайонного представительства ОАО «КСК» от 11.01.2009 № 138, Сусанинское представительство является структурным подразделением ОАО «КСК» и подчиняется непосредственно начальнику межрайонного представительства (отделения). Согласно пункту 3.12 указанного Положения, одной из функций представительства межрайонного представительства ОАО «КСК» является осуществление взаимодействия с сетевой организацией по ограничению и отключению энергоснабжения потребителей-дебиторов, подготовка и выдача заявок на ограничение энергоснабжения в установленные сроки и контроль за их выполнением.

В соответствии с приказом генерального директора ОАО «КСК» от 11.01.2009 года № 29-к/118 переведен на новое место работы на должность начальника представительства Сусанинского представительства Центрального отделения с 11.01.2009.

Следовательно, он, подписывая и направляя уведомление об ограничении подачи электроэнергии в адрес ООО «Коммуноводсервис», действовал от имени и в интересах ОАО «КСК», в соответствии с Положением о представительстве межрайонного представительства ОАО «КСК» и Должностной инструкцией начальника представительства межрайонного представительства ОАО «КСК».

Вместе с тем, от указанной станции, эксплуатируемой ООО «Коммуноводсервис», осуществляется снабжение водой потребителей, которые добросовестно оплачивают услугу по водоснабжению, а именно: жители п. Сусанино в количестве 1168 человек, МДОУ «Детский сад №5» и МОУ «Сусанинская средняя общеобразовательная школа». С указанными потребителями у ООО «Коммуноводсервис» заключены договоры на оказание услуг по водоснабжению.

В результате принятия ОАО «КСК» мер по ограничению подачи электроэнергии на станцию обезжелезивания данные потребители остались без водоснабжения, вследствие чего были ущемлены их права на своевременное и качественное получение данной услуги. Кроме того, были ущемлены интересы ООО

«Коммуноводсервис», которое не имело возможности оказывать услугу по водоснабжению добросовестным потребителям.

Согласно пояснениям ОАО «КСК» по делу ООО «Коммуноводсервис» не выполняло надлежащим образом принятые на себя обязательства по договору энергоснабжения от 09.03.2009 г. №169, в части своевременного внесения платы за поставленную электроэнергию. По состоянию на 16.03.2011 задолженность ООО «Коммуноводсервис» перед ОАО «КСК» за потребленную электроэнергию по данному договору составила 743 200 рублей. Действующее законодательство предоставляет право прекращать или ограничивать подачу энергии потребителю в случае ее неоплаты. Согласно статье 546 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате. В соответствии с Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения) (действовавших в период введения ограничения), ограничение режима потребления электроэнергии может вводиться в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения 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. Полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии предполагает сокращение объемов потребления или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям. Пунктом 78 Основных положений предусмотрено, что гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII Основных положений, инициировать частичное (полное) ограничение режима потребления электрической энергии (приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) с покупателем) в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии (мощности) и оказанных услуг и возникновения задолженности, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа. В связи с неисполнением обязательств по оплате потребленной электрической энергии, ОАО «КСК», воспользовавшись своим законным правом, направило в адрес ООО «Коммуноводсервис» уведомление о введении ограничения подачи электрической энергии, текст которого содержал размер задолженности и дату введения ограничения в случае неоплаты задолженности, как того требует действующее законодательство. К дате введения ограничения режима потребления электроэнергии задолженность погашена не была. В связи с этим, 20.04.2011, 22.04.2011 года с 10.00 до 14.00, 25.04.2011 года с 10.00 до 14.00 должнику было введено ограничение потребления электроэнергии.

Также, представителем ОАО «КСК» пояснялось, что представить акты введения ограничения режима потребления и акты возобновления подачи электроэнергии на станцию обезжелезивания в п. Сусанино не представляется возможным, так как

запрашиваемые документы не смогли найти в Сусанинском представительстве. Также пояснила, что 01.08.2011 года договор энергоснабжения, заключенный между ОАО «КСК» и ООО «Коммуноводсервис» расторгнут по инициативе потребителя.

ООО «Коммуноводсервис», надлежащим образом извещенное о времени и месте рассмотрения настоящего дела не представило каких-либо пояснений относительно существования рассматриваемого дела и не обеспечило явку своего представителя.

Согласно пункту 160 Основных положений полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии предполагает сокращение объемов потребления или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям до уровня аварийной (технологической) брони и до полного ограничения согласно графику, предусмотренному актом согласования аварийной и технологической брони, а при отсутствии установленной аварийной (технологической) брони - до полного ограничения в случае наступления предусмотренных разделом XIII Основных положений обстоятельств.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 161 Основных положений одним из случаев, когда может вводиться ограничение потребления электроэнергии является 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.

Согласно пункту 164 Основных положений частичное ограничение режима потребления может заключаться не только в прекращении подачи электрической энергии потребителю на определенный период в течение суток, но и в снижении объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения, без ограничения подачи.

Следовательно, Основные положения дают право гарантирующему поставщику вводить ограничение потребления электроэнергии в отношении потребителя в случае нарушения последним обязательств по оплате электрической энергии и услуг, неразрывно связанных с процессом энергоснабжения.

Вместе с тем, согласно пункту 2 Приложения № 6 к Основным положениям не допускается ограничение режима потребления электроэнергии ниже уровня аварийной брони в отношении объектов водоснабжения и канализации. Следовательно, ОАО «КСК» не вправе было вводить ограничение режима потребления электроэнергии путем отключения станции обезжелезивания п. Сусанино, эксплуатируемых ООО «Коммуноводсервис», которые являются объектами водоснабжения.

В соответствии с частью 1 статьи 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом и иными правовыми актами. Одним из оснований для одностороннего отказа от исполнения договора, установленных статьей 523 ГК РФ, является неоднократное нарушение покупателем сроков оплаты.

В соответствии со статьей 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (статья 310 ГК РФ).

Таким образом, ООО «Коммунводсервис» не исполнило обязательства перед ОАО «КСК» по оплате за потребляемую электроэнергию, что является грубым нарушением статей 309, 310 ГК РФ.

Вместе с тем, в силу части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Согласно статье 12 ГК РФ одним из способов защиты гражданских прав является пресечение действий, нарушающих право и создающих угрозу его нарушения.

Статья 14 ГК РФ устанавливает, что способы защиты гражданских прав должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

В соответствии с пунктом 2.2 статьи 2 Устава ООО «Коммунводсервис», утвержденного решением собрания учредителей от 08.07.2008 года, основным видом его деятельности является сбор, очистка и распределение воды. (пункт 5.3 Устава).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии на станцию обезжелезивания п. Сусанино, эксплуатируемую ООО «Коммунводсервис», являются неправомерными, поскольку применение такого способа самозащиты права, который привел к ущемлению прав добросовестных потребителей (граждане, юридические лица), является злоупотреблением правом и доминирующим положением.

Введя ограничение подачи электроэнергии на указанные объекты, ОАО «КСК» не учло тот факт, что электроэнергия является необходимым элементом технологического процесса подачи питьевой воды жителям п. Сусанино. Прекращение ее подачи на станцию обезжелезивания исключает возможность обеспечения водой потребителей, своевременно и добросовестно вносящих необходимые платежи, нарушает их права на бесперебойное получение качественных услуг водоснабжения, создает угрозу возникновения и распространения инфекционных и иных массовых заболеваний.

По мнению Комиссии, выбранный ОАО «КСК» способ защиты своих гражданских прав (ограничение подачи электроэнергии) является несоразмерным нарушением условий договора со стороны ООО «Коммунводсервис» и выходит за пределы действий, необходимых для его пресечения.

В целях защиты своих прав и имущественных интересов ОАО «КСК» должно было выбирать способ, не сопряженный с попутным ущемлением интересов других лиц (потребителей питьевой воды, получаемой от объекта водоснабжения – станции обезжелезивания п. Сусанино), то есть, не допускать злоупотребления правом. В частности, ОАО «КСК» имело право и возможность принять меры по взысканию с ООО «Коммунводсервис» суммы задолженности за потребленную электроэнергию в судебном порядке. Кроме того, ОАО «КСК» должно было учитывать, что ООО «Коммунводсервис» осуществляет свою деятельность в целях удовлетворения потребностей населения, а также юридических лиц п. Сусанино, в том числе, в водоснабжении.

Рассматриваемые действия ОАО «КСК» по отключению электроэнергии на

станцию обезжелезивания по ул. Леонова д. 18а п. Сусанино, эксплуатируемые ООО «Коммунводсервис», были признаны незаконными судами общей юрисдикции (вступившим в законную силу) по иску прокурора, что также принимается во внимание Комиссией.

Рассматриваемыми судебными актами также подтверждается обстоятельство того, что фактически ограничение режима потребления электроэнергии на станцию обезжелезивания вводилось инициатором (ОАО «КСК») ранее даты, указанной в уведомлении, направляемом в адрес потребителя (ООО «Коммунводсервис»). Таким образом, сбытовой компанией нарушен уведомительный порядок, регламентированный положениями статьи 177 Основных положений, что также нарушает права и законные интересы ООО «Коммунводсервис». Согласно части 1 статьи 177 Основных положений ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств, а также в случае прекращения исполнения обязательств сторон по договору в отношении потребителей, указанных в пункте 168 настоящего документа, применяется в следующем порядке: а) инициатор введения ограничения направляет потребителю уведомление о возможном ограничении режима потребления до уровня технологической брони в случае непогашения (неоплаты) образовавшейся у него задолженности по оплате электрической энергии (соответствующих услуг) в определенный в уведомлении срок. В указанный срок такой потребитель обязан погасить (оплатить) имеющуюся задолженность или принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса при условии обеспечения им безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления; в) в случае непогашения (неоплаты) указанной задолженности потребителя до истечения установленного в уведомлении срока может быть введено частичное ограничение режима потребления до уровня технологической брони, а через 5 дней с даты такого ограничения режима потребления - до уровня аварийной брони.

Согласно уведомления ОАО «КСК» от 16.03.2011 года исх. №06-1-5/13/241, адресованного ООО «Коммунводсервис» последнему надлежало в срок до 25.03.2011 года оплатить образовавшуюся задолженность. В случае неоплаты задолженности ОАО «КСК» обязалось ввести ограничение подачи энергоресурса на станцию обезжелезивания 28.03.2011 года с 10.00 до 12.00

Однако, как установлено судом общей юрисдикции и следует из свидетельских показаний, фактически введение ограничения энергоснабжения производилось поставщиком 20.04.2011, 22.04.2011 с 10.00 до 14.00, 25.04.2011 с 10.00 до 14.00. Данные факты подтверждают обстоятельства того, что в рассматриваемом случае гарантирующий поставщик также злоупотребил правом, в части нарушения сроков уведомления и введения ограничения режима потребления, установленных Основными положениями.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «КСК» факта нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем экономически и технологически не обоснованного ограничения подачи электроэнергии 20.04.2011, 22.04.2011 года с 10.00 до 14.00, 25.04.2011 года с 10.00 до 14.00 на станцию обезжелезивания по адресу п. Сусанино, ул. Леонова, д.18а, эксплуатируемую ООО «Коммунводсервис», что привело к ущемлению интересов потребителей, добросовестно оплачивающих услугу по водоснабжению.

В связи с тем, судебными актами подтверждено обстоятельство того, что на момент рассмотрения дела в суде электроснабжение вышеуказанного объекта

было восстановлено (нарушение устранено в добровольном порядке), оснований для выдачи в адрес ОАО «КСК» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии не имеется. Следовательно, рассмотрение дела подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

За нарушение статьи 10 Закона о защите конкуренции (злоупотребление доминирующим положением) предусмотрена административная ответственность по статье 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в связи с чем Комиссия полагает необходимым передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «КСК» пункта части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем экономически и технологически не обоснованного ограничения подачи электроэнергии на станцию обезжелезивания по адресу п. Сусанино, ул. Леонова, д.18а, эксплуатируемую ООО «Коммунводсервис», что привело к ущемлению интересов потребителей, добросовестно оплачивающих услугу по водоснабжению.
2. Рассмотрение дела прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «КСК» нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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