

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-69/1070 о нарушении антимонопольного законодательства

10 октября 2012 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 9 октября 2012 г.

Решение изготовлено в полном объеме 10 октября 2012 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: Ревельцев О.В., руководитель Костромского УФАС России;

члены Комиссии:

Магомеднабиев Т.М., старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

Дунаев И.В., старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

в присутствии:

от ОАО «Костромская сбытовая компания» - представитель <...> (по доверенности от 01.03.2012 № 07/105);

от МУП «Коммунальщик» - не явился (уведомлен надлежащим образом);

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

рассмотрев дело № 04-69/1070 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 и.о. прокурора Парфеньевского района Костромской области <...> о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Костромская сбытовая компания» (далее – ОАО «КСК»). Нарушение выразилось в неправомерном ограничении подачи электроэнергии на объекты «артезианские скважины с. Парфеньево», эксплуатируемые МУП «Коммунальщик», в период с 22.08.2011 по 26.08.2011 ежедневно с 16-00 часов по 09-00 часов следующего дня, ввиду наличия задолженности по оплате за потребленную электроэнергию. Указанные действия ОАО «КСК» повлекли ущемление интересов других лиц (потребителей воды, получаемой из данных скважин).

Решением Парфеньевского районного суда от 19.09.2011 по заявлению прокурора Парфеньевского района Костромской области, оставленным без изменения кассационным определением Костромского областного суда от 31.10.2011, были признаны незаконными действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии в период с 16-00 часов по 09-00 часов ежедневно с 22.08.2011 по

26.08.2011 на объекты коммунальной инфраструктуры - скважины, эксплуатируемые МУП «Коммунальщик».

Как следует из материалов дела, 10.08.2011 ОАО «КСК» направило в адрес МУП «Коммунальщик» уведомление о введении частичного ограничения режима потребления электроэнергии за подписью начальника Парфеньевского представительства Галичского межрайонного представительства <...>. Из содержания данного уведомления следует, что в связи с наличием у МУП «Коммунальщик» задолженности по оплате за потребленную электроэнергию в размере 1649051,99 рублей, необходимо в срок до 19.08.2011 оплатить указанную задолженность и подтвердить факт оплаты платежным поручением с отметкой банка. Также ОАО «КСК» указало, что в случае неоплаты указанной задолженности будет введено ограничение подачи энергоресурсов по договору энергоснабжения от 01.04.2007 № 180 с 16-00 часов 22.08.2011. Ограничение планировалось ввести путем отключения объектов: «Скважина больница», «Скважина № 1 центр», «Скважина № 2 центр», «Скважина № 3 школа», «Скважина № 4 школа», а также ограничения подачи энергоресурсов объекта «Скважина № 6 хлебозавод», эксплуатируемых МУП «Коммунальщик». 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 МУП «Коммунальщик» полного ограничения режима потребления электроэнергии.

19.08.2011 ОАО «КСК» направило за подписью начальника Парфеньевского представительства Галичского межрайонного представительства <...> в адрес сетевой организации ОАО «МРСК Центра» заявку № 06-2-6/11/640 на введение ограничения режима электроснабжения, которая была получена ответственным представителем филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра» <...> 19.08.2011. Согласно данной заявке, необходимо было с 16-00 часов до 09-00 часов ежедневно, начиная с 22.08.2011 вводить ограничение режима потребления электроэнергии путем отключения указанных скважин с. Парфеньево на основании нарушения МУП «Коммунальщик» договорных обязательств в части оплаты потребленной электроэнергии.

26.08.2011 ОАО «КСК» направило за подписью начальника Парфеньевского представительства Галичского межрайонного представительства <...> в адрес сетевой организации ОАО «МРСК Центра» заявку № 06-2-6/11/624 на возобновление электроснабжения, которая была получена ответственным представителем филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра» <...> 26.08.2011. Согласно данной заявке, необходимо было возобновить подачу электроэнергии на указанные объекты путем включения, на основании оплаты МУП «Коммунальщик» задолженности.

Согласно Актам от 22.08.2011 ограничения режима потребления электроэнергии, составленным в присутствии представителей ОАО «МРСК Центра» и МУП «Коммунальщик», вследствие нарушения условий договора энергоснабжения, на основании заявки ОАО «КСК», с 22 августа 2011 г. по 26 августа 2011 г. вводилось ограничение режима потребления электроэнергии на объекты «Скважина больница», «Скважина № 1 центр», «Скважина № 2 центр», «Скважина № 3 школа», «Скважина № 4 школа», «Скважина № 6 хлебозавод».

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 МУП «Коммунальщик» заключен договор энергоснабжения от 01.04.2007 № 180, 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, Парфеньевское представительство является структурным подразделением Галичского межрайонного представительства ОАО «КСК» и подчиняется непосредственно начальнику Галичского межрайонного представительства. 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.

Согласно пункту 3.6 Должностной инструкции начальника представительства ОАО «КСК» от 11.01.2009 № 178, он обязан подписывать предупреждения, уведомления и

заявки на ограничение и отключение потребителей, нарушающих договорные условия по оплате за электроэнергию.

В соответствии с приказом генерального директора ОАО «КСК» <...> от 15.01.2009 № 29-к <...> назначена на должность начальника Парфеньевского представительства Галичского межрайонного представительства ОАО «КСК» с 11.01.2009.

Следовательно, <...>, подписывая и направляя уведомление об ограничении подачи электроэнергии в адрес МУП «Коммунальщик», действовала 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 указанных скважин, эксплуатируемых МУП «Коммунальщик», осуществляется снабжение водой потребителей, которые добросовестно оплачивают услугу по водоснабжению, а именно: жители с. Парфеньево в количестве около 1000 человек, МДОУ «Детский сад «Теремок», МДОУ «Детский сад «Сказка», МУ «ДЮСШ», МОУ «Парфеньевская СОШ», администрация Парфеньевского муниципального района, ОГУ «Парфеньевская районная станция по борьбе с болезнями животных», ОГУ «Редакция газеты «Парфеньевский вестник», отделение по Парфеньевскому району Управления Федерального казначейства по Костромской области, ОГУ «Парфеньевский комплексный центр социального обслуживания населения», ОВД по Парфеньевскому муниципальному району, МУЗ «ЦРБ с. Парфеньево», отдел образования Парфеньевского муниципального района, ОГУ «Центр занятости населения по Парфеньевскому району», МУП «Аптека № 24», прокуратура Парфеньевского района и другие.

С указанными потребителями у МУП «Коммунальщик» заключены договоры на оказание услуг по водоснабжению.

В результате принятия ОАО «КСК» мер по ограничению подачи электроэнергии на скважины данные потребители остались без водоснабжения, вследствие чего были ущемлены их права на своевременное и качественное получение данной услуги. Кроме того, были ущемлены интересы МУП «Коммунальщик», которое не имело возможности оказывать услугу по водоснабжению добросовестным потребителям.

Согласно пояснениям ОАО «КСК» по делу МУП «Коммунальщик» не выполняло надлежащим образом принятые на себя обязательства по договору энергоснабжения от 01.04.2007 № 180. По состоянию на 10.08.2011 задолженность ООО «Коммунальщик» перед ОАО «КСК» за потребленную электроэнергию по данному договору составила 1649051,99 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 МУП «Коммунальщик» 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, 22.08.2011 с 16-00 по 09-00 часов ежедневно должнику было введено ограничение потребления электроэнергии.

МУП «Коммунальщик» представило письменные пояснения по делу, в соответствии с которыми считает действия ОАО «КСК» неправомерными.

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 скважин с. Парфеньево, эксплуатируемых МУП «Коммунальщик», 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, МУП «Коммунальщик» 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 5.2 Устава МУП «Коммунальщик», утвержденного постановлением главы администрации Парфеньевского муниципального района от 07.07.2008 № 69, предметом его деятельности является оказание жилищно-коммунальных услуг. Одним из видов деятельности МУП «Коммунальщик» является сбор, очистка и распределение воды (пункт 5.3 Устава).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии на объекты «артезианские скважины с. Парфеньево», эксплуатируемые МУП «Коммунальщик», 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 с. Парфеньево. Прекращение ее подачи на артезианские скважины 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.

У организации-потребителя в лице МУП «Коммунальщик» нет других источников электроэнергии, МУП «Коммунальщик» является лишь посредником между энергоснабжающей организацией и потребителями.

По мнению Комиссии, выбранный ОАО «КСК» способ защиты своих гражданских прав (ограничение подачи электроэнергии) является несоразмерным нарушением условий договора со стороны МУП «Коммунальщик» 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 из артезианских скважин), то есть, не допускать злоупотребления правом. В частности, ОАО «КСК» имело право и возможность принять меры по взысканию с МУП «Коммунальщик» суммы задолженности за потребленную электроэнергию в судебном порядке. Кроме того, ОАО «КСК» должно было учитывать, что МУП «Коммунальщик» осуществляет свою деятельность в целях удовлетворения потребностей населения, а также юридических лиц с. Парфеньево, в том числе, в водоснабжении.

Установлено, что 10 июня 2011 года Арбитражным судом Костромской области (дело № А31-4797/2011, судья <...>) было принято к рассмотрению исковое заявление ОАО «КСК» к МУП «Коммунальщик» о взыскании задолженности за потребленную электроэнергию. Предварительное судебное заседание назначено на 16 августа 2011 года.

Определением Арбитражного суда Костромской области от 16.08.2011 дело назначено к судебному разбирательству на 6 сентября 2011 года.

Вместе с тем, ОАО «КСК», не дожидаясь окончательного судебного решения по делу о взыскании с МУП «Коммунальщик» задолженности, неправомерно применило к нему 22 августа 2011 года меры по ограничению электроснабжения артезианских скважин в с. Парфеньево.

Действия ОАО «КСК» по отключению электроэнергии на объекты «артезианские скважины с. Парфеньево», эксплуатируемые МУП «Коммунальщик», были признаны незаконными судом общей юрисдикции (вступившим в законную силу) по иску прокурора, что также принимается во внимание Комиссией.

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 с 22.08.2011 по 26.08.2011 на объекты «артезианские скважины с. Парфеньево», эксплуатируемые МУП «Коммунальщик», что привело к ущемлению интересов потребителей, добросовестно оплачивающих услугу по водоснабжению.

В связи с тем, что с 26.08.2011 электроснабжение вышеуказанных объектов 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 с 22.08.2011 по 26.08.2011 на объекты «артезианские скважины с. Парфеньево», эксплуатируемые МУП «Коммунальщик», 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 О.В. Ревельцев

Члены Комиссии: Т.М. Магомеднабиев

И.В. Дунаев

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 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.