

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-105/1106 о нарушении антимонопольного законодательства

18 марта 2013 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 6 марта 2013 г.

Решение изготовлено в полном объеме 18 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: 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;

Торопова Е.В., государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

в присутствии:

от ОАО «Костромская сбытовая компания» - представитель <...> (по доверенности);

от ОАО «МРСК Центра» - не явился (уведомление в деле);

от МУП «Коммунсервис» - представитель <...> (по доверенности);

от прокуратуры Костромской области – не явился (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя),

рассмотрев дело № 04-105/1106 по признакам нарушения ОАО «Костромская сбытовая компания» (г. Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28) пункта 4 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 Судиславского 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 «котельные» в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис», в период с 14-00 часов 26.04.2011 по 00-00 часов 04.05.2011, ввиду наличия задолженности по оплате за потребленную электроэнергию, что повлекло ущемление интересов других лиц (потребителей тепловой энергии, получаемой из данных котельных).

Решением Островского районного суда от 19.05.2011 по заявлению прокурора Судиславского района Костромской области были признаны незаконными действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии в период с 14-00 часов 26.04.2011 по 00-00 часов 04.05.2011 на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный Судиславского сельского поселения Судиславского муниципального района Костромской области, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис».

Как следует из материалов дела, 18.04.2011 ОАО «КСК» направило в адрес МУП «Коммунсервис» уведомление № 163 о введении ограничения режима потребления

электроэнергии за подписью начальника Судиславского представительства <...>. Из содержания данного уведомления следует, что в связи с наличием у МУП «Коммунсервис» задолженности по оплате за потребленную электроэнергию в размере 1591327,80 рублей, необходимо в срок до 23.04.2011 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 13.08.2007 № 129 с 14-00 часов 26.04.2011. Ограничение планировалось ввести путем отключения котельных в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемых МУП «Коммунсервис». В случае неоплаты задолженности, включая неустойку, в течение трех рабочих дней с даты введения частичного ограничения режима потребления ОАО «КСК» намеревалось ввести в отношении МУП «Коммунсервис» полное ограничение режима потребления электроэнергии. В связи с изложенным ОАО «КСК» просило подготовить указанный объект к безаварийному отключению.

18.04.2011 ОАО «КСК» направило за подписью начальника Судиславского представительства <...> в адрес сетевой организации ОАО «МРСК Центра» заявку № 53 на введение ограничения режима электроснабжения, которая была получена ответственным представителем филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра». Согласно данной заявке, необходимо было с 14-00 часов 26.04.2011 ввести ограничение путем отключения котельных в н.п. Дружба, Жвалово, Западный на основании нарушения МУП «Коммунсервис» договорных обязательств в части оплаты потребленной электроэнергии.

Согласно Актам от 26.04.2011 ограничения режима потребления электроэнергии, составленным в присутствии представителей ОАО «КСК», ОАО «МРСК Центра» и МУП «Коммунсервис», вследствие нарушения договорных обязательств было введено ограничение режима потребления электроэнергии на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный в 14-00 часов 26.04.2011.

16.09.2011 ОАО «КСК» направило за подписью начальника Судиславского представительства <...> в адрес сетевой организации ОАО «МРСК Центра» заявку № 113 на возобновление электроснабжения. Согласно данной заявке, необходимо было с 14-00 часов 16.09.2011 возобновить подачу электроэнергии путем включения котельных в н.п. Дружба, Жвалово, Западный на основании оплаты задолженности. Согласно пояснениям представителей ОАО «КСК» и МУП «Коммунсервис», данным в ходе рассмотрения дела, в настоящее время энергоснабжение котельных в н.п. Дружба, Жвалово, Западный возобновлено, теплоснабжение потребителей осуществляется в обычном режиме.

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 «Коммунсервис» заключен договор энергоснабжения от 13.08.2007 № 129, 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 приказом генерального директора ОАО «КСК» <...> от 15.01.2009 № 29-к <...> назначен на должность начальника Судиславского представительства ОАО «КСК» с 11.01.2009.

Следовательно, <...>, подписывая и направляя уведомление об ограничении подачи электроэнергии в адрес МУП «Коммунсервис», действовал от имени и в интересах ОАО «КСК».

Вместе с тем, от котельных в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемых МУП «Коммунсервис», осуществляется теплоснабжение потребителей (граждан, объектов социальной сферы), которые добросовестно оплачивали данную услугу. С указанными потребителями у МУП «Коммунсервис» были заключены договоры на оказание услуг по теплоснабжению.

Так, котельная н.п. Дружба отапливает, помимо жилого фонда, следующие социальные объекты: МДОУ Дружбинский детский сад «Колокольчик», общежитие филиала ГОУ СПО «Костромской автодорожный колледж», учебный корпус колледжа, МУ социально-культурный центр «Дружба».

Котельная н.п. Жвалово отапливает, помимо жилого фонда, следующие социальные объекты: МОУ «Жваловская начальная школа – детский сад», МОУ СКЦ «Дружба» - Жваловский сельский дом культуры.

Котельная в н.п. Западный отапливает детский сад «Ромашка».

Согласно распоряжению Администрации Судиславского муниципального района Костромской области от 20.09.2010 № 352 «О начале отопительного сезона 2010-

2011 годов в Судиславском районе» отопительный сезон 2010-2011 годов начат на объектах социальной сферы – 25.09.2010, в жилищном фонде – 01.10.2010. Аналогичное распоряжение (№ 84 от 23.09.2010) принято главой Судиславского сельского поселения – по населенным пунктам п. Дружба и д. Жвалово.

На момент введения ограничения поставки электроэнергии отопительный сезон не был окончен. Согласно распоряжению Администрации Судиславского муниципального района Костромской области от 03.05.2011 № 204-р «Об окончании отопительного периода 2010-2011 годов в Судиславском муниципальном районе» отопительный сезон 2010-2011 годов на объектах социальной сферы завершен 03.05.2011.

Согласно пояснениям ОАО «КСК» по делу МУП «Коммунсервис» не выполняло надлежащим образом принятые на себя обязательства по договору энергоснабжения от 13.08.2007 № 129. По состоянию на 18.04.2011 задолженность МУП «Коммунсервис» перед ОАО «КСК» за потребленную электроэнергию по данному договору составила 1591327,80 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), 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 «Коммунсервис» 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, 26.04.2011 с 14-00 часов должнику было произведено ограничение потребления электроэнергии (на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный).

МУП «Коммунсервис» представило справки, выданные Администрацией Судиславского сельского поселения Судиславского муниципального района Костромской области о том, что в н.п. Дружба, Жвалово, Западный отсутствуют иные источники теплоснабжения кроме котельных МУП «Коммунсервис», а также о потребителях (за исключением граждан) в указанных населенных пунктах, которым МУП «Коммунсервис» оказывает услугу по теплоснабжению. Также МУП «Коммунсервис» представило список граждан-потребителей услуг по теплоснабжению, приживающихся в данных населенных пунктах.

ОАО «МРСК Центра» пояснило, что действия по ограничению режима потребления на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис», производились 26.04.2011 специалистами сетевой организации (Судиславский РЭС филиала «Костромаэнерго» ОАО «МРСК Центра»).

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.

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 «Коммунсервис» 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 Устава МУП «Коммунсервис» предметом его деятельности является обеспечение устойчивой деятельности коммунального хозяйства. Одним из видов деятельности МУП «Коммунсервис» является теплоснабжение (пункт 2.3 Устава).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия ОАО «КСК» по ограничению подачи электроэнергии на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис», являются неправомерными, поскольку применение такого способа самозащиты права, который привел к ущемлению прав граждан-потребителей и учреждений социальной сферы, получающих тепло от данных котельных, 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 теплоснабжения жителей и учреждений социальной сферы в н.п. Дружба, Жвалово, Западный. Отключение электроэнергии на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный привело к срыву окончания отопительного сезона на объектах социальной сферы, произведено с нарушением действующего законодательства. В результате введенных ограничений по электроснабжению были грубо нарушены права граждан, в том числе несовершеннолетних, на получение качественных коммунальных услуг, ущемлены права воспитанников муниципальных дошкольных образовательных учреждений на обеспечение соответствующих социальных условий для получения образования.

У организации-потребителя в лице МУП «Коммунсервис» не было других источников электроэнергии, МУП «Коммунсервис» являлось 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 «Коммунсервис» 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 тепла, получаемого от котельных), то есть, не допускать

злоупотребления правом. В частности, ОАО «КСК» имело право и возможность принять меры по взысканию с МУП «Коммунсервис» суммы задолженности за потребленную электроэнергию в судебном порядке. Кроме того, ОАО «КСК» должно было учитывать, что МУП «Коммунсервис» осуществляет свою деятельность в целях удовлетворения потребностей населения, в том числе, в теплоснабжении.

Действия ОАО «КСК» по отключению электроэнергии на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис», были признаны незаконными судом общей юрисдикции (вступило в законную силу, не обжаловано) по иску прокурора, что также принимается во внимание Комиссией.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «КСК» факта нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что в настоящее время электроснабжение вышеуказанных котельных восстановлено, оснований для выдачи в адрес ОАО «КСК» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии не имеется, рассмотрение дела подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

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» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем ограничения подачи электроэнергии в период с 26.04.2011 по 04.05.2011 на котельные в н.п. Дружба, Жвалово, Западный, эксплуатируемые МУП «Коммунсервис», что привело к ущемлению интересов потребителей услуги по теплоснабжению.

2. Рассмотрение дела прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «КСК» нарушения антимонопольного законодательства, предписание не выдавать.

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

Е.В. Торопова

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.