

## РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «20» ноября 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» ноября 2012 г.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

при участии представителей:

- ОАО «Колымаэнерго» (ул. Когодовского, 7, п. Синегорье, Магаданской области, 686222): <...> – начальника юридического отдела (доверенность № 25 от 03.16.2013);

- представитель Прокуратуры г. Магадана на рассмотрение дела не явился;

рассмотрев дело № 02-9/21-2013 по признакам нарушения ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала «Колымские электрические сети» пункт 4 части 1 статьи 10, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем прекращения подачи электрической энергии в дома, расположенных по адресу: п. Уптар г. Магадан, ул. Бензопроводная, в том числе <...>, и не принятием мер по ее восстановлению, а также: не уведомление граждан о периоде отключения электроэнергии, превышение допустимого числа часов отключения электроэнергии для потребителей третьей категории надежности, результатом чего явилось ущемление интересов <...> и других пользователей электроэнергии по ул. Бензопроводная, п. Уптар г. Магадана,

### УСТАНОВИЛА:

В Магаданское УФАС России поступило заявление <...> (переданное Прокуратурой города Магадана по подведомственности исх. № 780ж-2013 от 26.09.2013) о прекращении подачи электроэнергии филиалом «Колымские электрические сети» ОАО «Колымаэнерго» (далее филиал КЭС) гр. <...> в дом № 75 по ул. Бензопроводной в п. Уптар.

Заявитель <...> указал, что в августе текущего года одна из опор линии электропередачи упала, и подача электроэнергии по ул. Бензопроводная в п. Уптар была прекращена.

За поставленную электрическую энергию, заявителем в июне текущего года произведен платеж в сумме трех тысяч рублей. Аванс в счет будущих платежей составил 2278,41 рубль. Задолженности перед филиалом КЭС со стороны заявителя не имеется.

Энергоснабжение по настоящее время не возобновлено.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.9. Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России № 345 от 25.05.2012, по итогам анализа розничного рынка электрической энергии в Магаданской области за 2012 год, положение ОАО «Колымаэнерго» является доминирующим на рынке сбыта электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей поселка Уптар Магаданской области с долей 100%.

Решением Департамента цен и тарифов № 12-РГП от 25.12.2008 ОАО «Колымаэнерго» присвоен статус гарантирующего поставщика в п. Уптар (в связи с передачей в собственность ОАО «Колымаэнерго» электросетевого

хозяйства поселка Уптар муниципального образования «Город Магадан» на основании договора купли-продажи от 01.12.2008 г. № 723 с последующей организацией энергосбытовой деятельности для населения поселка Уптар).

По информации филиала КЭС (исх. №375 от 11.10.2013) границы балансовой принадлежности электрических сетей филиала КЭС ОАО «Колымаэнерго» по энергоснабжению к улице Бензопроводная в п. Уптар установлены от ПС 35/6 кВ «Уптар» (собственник Южные электрические сети ОАО «Магаданэнерго») по ВЛ-6кВ «Промзона» до ТП 6/0,4кВ №16 (собственник филиал КЭС ОАО «Колымаэнерго») и далее по Вл 0,4 кВ (собственник не установлен) до ввода в дома.

Как следует из пояснений филиала КЭС в августе т.г. линия 0,4 кВ, по которой подавалась электрическая энергия в дом № <...>, расположенный по ул. <...> п. Уптар г. Магадана отключена от электроснабжения вследствие аварийного падения одностоечной опоры и повреждения кабеля 0,4 кВ от короткого замыкания.

14.08.2013 г. КЭС уведомило администрацию п. Уптар МО г. Магадана, о том, что аварийный участок линии 0,4 кВ на балансе филиала КЭС не находится и далее филиал КЭС указанную линию обслуживать не будет.

По информации Главы территориальной администрации п. Уптар г. Магадана (исх. 257 от 10.10.2013), собственник линии электропередачи 0,4 кВ к домам по ул. Бензопроводной п. Уптар длительное время отсутствует, ранее линия обслуживалась ОАО «Колымаэнерго».

Из чего следует, что линия 0,4 кВ, которая обеспечивает электроснабжение домов по ул. Бензопроводной в п. Уптар собственника не имеет, в связи с чем фактически является бесхозяйной.

В соответствии с частью 1 статьи 225 ГК РФ бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен либо, если иное не предусмотрено законами, от права собственности на которую собственник отказался.

Пункт 1 статьи 38 Федерального закона от 26 марта 2003 года N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определяет гарантии надежного обеспечения потребителей

электрической энергией, где:

Субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

Ответственность за надежность обеспечения электрической энергией и ее качество перед потребителями электрической энергии, энергопринимающие установки которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства, которые не имеют собственника, собственник которых не известен или от права собственности на которые собственник отказался, несут организации, к электрическим сетям которых такие объекты присоединены.

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

Постановлением Правительства от 27.12.2004 N 861 РФ утверждены Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, согласно пункту 5 которых, в случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации через бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций (опосредованное присоединение к электрической сети), такой потребитель заключает договор с той сетевой организацией, к сетям которой присоединены бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства.

В соответствии с частью 1 статьи 540 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок, следовательно наличие письменно оформленного договора не является обязательным.

Подтверждением наличия технического присоединения электроустановок заявителя к электросетям КЭС является:

- наличие копии квитанции, свидетельствующей о факте потребления электрической энергии и оплаты за потребленную электроэнергию;
- факт направления Предписания № 10 от 30.04.2013 г. о замене прибора учета электроэнергии, выданного РЭС-3 (структурное подразделение филиала КЭС в п. Уптар);
- факт исполнения Предписания №10, что подтверждается Актом № 1 на установку

(замену), проверку приборов учета электрической энергии от 07.05.2013г.

Из этого следует, что между <...> и филиалом КЭС сложились договорные отношения по энергоснабжению.

В пункте 1.1. типового договора на энергоснабжение, размещенного на официальном сайте ОАО «Колымаэнерго» указано, что «Энергоснабжающая организация обязуется подавать Потребителю электрическую энергию соответствующего качества по третьей категории надежности, для бытового потребления, а также для использования на общедомовые нужды ....»

Согласно п. 31 (б) Приложения к Правилам полного (или) частичного ограничения режима потребления электроэнергии Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее Правила № 442) , для третьей категории надежности допустимое число часов отключения в год составляет 72 часа, но не более 24 часов подряд, включая срок восстановления электроснабжения, за исключением случаев, когда для производства ремонта объектов электросетевого хозяйства необходимы более длительные сроки, согласованные с Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Кроме того, согласно части 3 статьи 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускается в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом.

При этом, ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала КЭС не уведомило надлежащим образом <...> и других потребителей по ул. Бензопроводная в п. Уптар о периоде отключения электроэнергии.

О том, что имеются и другие потребители электроэнергии по ул. Бензопроводная в п. Уптар, помимо <...>, указывает наличие приложения к ответу территориальной администрации МО г. Магадана, (предоставленного в адрес Магаданского УФАС), в котором генеральный директор ОАО «Колымаэнерго» отвечает на обращение жительницы п. Уптар Неверовой И.И., проживающей по адресу: ул. Бензопроводная, 9. В ответе указаны причины, по которым невозможно возобновить подачу электроэнергии к дому № 9 по ул. Бензопроводная в п. Уптар.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 5 статьи 38 Федерального закона от 26 марта 2003 года N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», на гарантирующего поставщика возложена обязанность по урегулированию отношений, возникших в связи с прекращением подачи электроэнергии к домам по ул. Бензопроводная, в том числе и к дому № 75. Эта обязанность гарантирующего поставщика не была исполнена, каких-либо действенных мер по возобновлению подачи электроэнергии ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала КЭС не предпринимало.

Таким образом, бездействие ОАО «Колымаэнерго», выраженное в не принятии мер по восстановлению электроэнергии к домам по ул. Бензопроводная п. Уптар, а также не уведомление потребителей о сроках прекращения подачи электроэнергии, ущемляет интересы гр. <...> и других потребителей услуг,

проживающих по ул. Бензопроводная п. Уптар.

На заседании Комиссии представитель ОАО «Колымаэнерго с нарушением не согласился (Отзыв исх. 14/3362 от 1.02.2013) по следующим основаниям, из материалов прокуратуры г. Магадана следует, что дом № 75, по ул. Бензопроводная жилой, следовательно согласно пункту 2 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 «потребитель» - это лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

Если указанное строение - это дача, то оно должно быть оформлено соответствующим образом как дачный участок. После оформления права собственности на земельный участок и строение на этом земельном участке, у Киригнцева В.А. наступит право требования.

На сегодняшний день, <...>не представил документы, подтверждающие право собственности на строение и земельный участок.

Строение не является жилым, в собственности не находится, поэтому <...>не может быть «потребителем» либо абонентом.

Кроме того ОАО «Колымаэнерго» не было известно, кто является собственником участка ВЛ 0,4 кВ, бесхозный этот участок линии электропередачи или нет, поэтому вести какие-либо работы на участке линии электропередачи, у которого возможно имеется собственник, ОАО «Колымаэнерго» не имело право. О том, что участок аварийной линии не находится на чьем либо балансе, им стало известно только на рассмотрении дела из имеющегося в материалах дела ответа территориальной администрации п. Уптар МО г. Магадана, направленного в адрес Магаданского УФАС. Как следует из материалов дела, в отключении электроэнергии, которая передавалась в самовольные постройки не имеющих собственника вины в действиях ОАО «Колымаэнерго» не имеется.

Соответственно чьи-либо права и законные интересы не нарушены.

Так же представитель считает, что не уведомлением <...> о периоде отключения электроэнергии не является нарушением прав, так как он не является абонентом филиала КЭС.

Комиссия с указанными доводами не согласна по следующим основаниям.

Согласно статье 16 ЖК РФ жилым домом признается индивидуально-определенное здание, которое состоит из комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком здании. Более конкретное определение жилого помещения дано в правилах пользования жилым помещением утвержденных Постановлением Правительства РФ от 21.01.2006 г. № 25, где жилым помещением признается изолированное жилое помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан.

В жилищном законодательстве не содержится требования, что строение, используемое в качестве жилого дома, в обязательном порядке должно быть закреплено на праве собственности, а указывается только то, что оно должно быть пригодно для постоянного проживания граждан.

В Федеральном законе от 26 марта 2003 года N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», дано определение потребителей электрической энергии – это лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

Законодательством Российской Федерации не установлены минимальные объемы потребления электроэнергии абонентом для собственных бытовых нужд, в том числе не установлено, в какие периоды года абонент обязан потреблять электроэнергию. На основании этого, довод о том, что Киргинцев В.Л. постоянно в строении по ул. Бензопроводная,75 не проживает и пользуется им только в летний период, в связи с чем не может являться абонентом филиала КЭС ОАО «Колымаэнерго», не состоятелен.

О том, что Киргинцев В.Л. является абонентом филиала КЭС подтверждено тем, что в апреле текущего года <...>., как абоненту было выписано предписание № 10 от 16.04.2013 о необходимости произвести замену прибора учета. Более того, в материалах имеется Акт № 1 от 07.05.2013 о замене прибора учета электрической энергии с указанием места установки прибора учета: ТП № 16 п. Уптар, ул. Бензопроводная,<...> (согласно информации филиала КЭС ТП 6/0.4 кВ № 16 входит в границы балансовой принадлежности сетей филиала КЭС, что подтверждает факт присоединения прибора учета к сетям филиала КЭС). Также имеется квитанция об оплате электроэнергии от 04.06.2013 в сумме трех тысяч рублей, где аванс в счет будущих платежей составил 2278,41 рубль.

Указанные факты являются основанием для признания его абонентом по договору энергоснабжения.

Статьей 539 ГК РФ установлено, что по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Перечисленные требования статьи 539 ГК РФ гр.<...> соблюдены.

Часть 3 статьи 546 ГК РФ допускает ограничение подачи электроэнергии без согласования с абонентом и соответствующего предупреждения, но при условии его немедленного уведомления о причинах и сроках прекращения подачи электроэнергии.

Пунктом 31 (б) Приложения к Правилам № 442 предусмотрено исключение на превышение допустимого срока ограничения электроэнергии для потребителей третьей категории надежности, необходимого для производства ремонта объектов электросетевого хозяйства, но только при согласовании с Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

По информации Северо-Восточного управления Ростехнадзора (исх. №2614 от 08.11.2013) филиал КЭС ОАО «Колымаэнерго» не предоставлял в их адрес информацию об аварийной ситуации в электрических сетях ВЛ-0,4 кВ в п. Уптар и не обращался с просьбой о согласовании графика ремонтных работ по восстановлению энергоснабжения к домам по ул. Бензопроводная в п. Уптар.

Не соблюдение положений части 3 статьи 546 ГК РФ приводит к ущемлению интересов Киргинцева В.Л. как абонента, каковым он является на основании вышеприведенной информации, а также иных потребителей электроэнергии по ул. Бензопроводная в п. Уптар.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

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

Согласно гражданскому законодательству, злоупотребление доминирующим положением на рынке как особая форма злоупотребления правом может иметь целью не только ограничение конкуренции, но и ущемление интересов других хозяйствующих субъектов.

Дополнительно, в ходе рассмотрения дела установлено, что отключение от энергоснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома заявителя, произошло из-за аварийного падения одностоечной опоры и повреждения кабеля 0,4 кВ от короткого замыкания и в целях предотвращения возможного возникновения пожара и угрозе для жизни людей филиал КЭС ОАО «Колымаэнерго» обосновано отключил энергоснабжение по аварийной линии ВЛ 0,4кВ. В связи с чем в действиях ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала КЭС по прекращению энергоснабжения домов по ул. Бензопроводная не содержит признаки нарушения пункта 4 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что бездействие ОАО «Колымаэнерго», выраженное в не принятии мер по возобновлению электроснабжения по ул. Бензопроводная п. Уптар, в том числе дома № 75 (Киргинцева В.Л.), а также не уведомление всех потребителей электроэнергии по ул. Бензопроводная о периоде отключения электроэнергии указывает на нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.9. Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России № 345 от 25.05.2012, по итогам анализа розничного рынка электрической энергии в Магаданской области за 2012 год, положение ОАО «Колымаэнерго» является доминирующим на рынке сбыта электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей поселка Уптар Магаданской области с долей 100%.

2. Признать бездействия ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала «Колымские электрические сети», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по сбыту электрической энергии в границах балансовой принадлежности поселка Уптар, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в не принятии мер по возобновлению электроснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома 75 по ул. Бензопроводная в п. Уптар, не уведомлении потребителей о периоде отключения электроэнергии и не согласовании с Северо-Восточным управлением Ростехнадзора сроков ограничения энергоснабжения для производства ремонта аварийного участка линии 0,4 кВ, что прямо не предусмотрено законами Российской Федерации, нормативно-правовыми актами Правительства Российской Федерации, результатом чего явилось ущемление интересов и других потребителей электроэнергии по ул. Бензопроводная поселка Уптар.

3. Выдать ОАО «Колымаэнерго» Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, которым предписать:

3.1 ОАО «Колымаэнерго» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в не обеспечении электроснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома <...> по ул. Бензопроводная в п. Уптар, не уведомлении потребителей о периоде отключения электроэнергии и не согласовании с Северо-Восточным управлением Ростехнадзора сроков ограничения энергоснабжения для производства ремонта аварийного участка линии 0,4 кВ, для чего:

1) в кратчайший срок уведомить потребителей домов по ул. Бензопроводная п. Уптар, в том числе <...>, о периоде ограничения электроснабжения, связанным с проведением ремонтных работ на аварийном участке 0,4 кВ, предварительно согласованным с Северо-Восточным управлением Ростехнадзора;

2) в срок до 01.02.2014 обеспечить выполнение мероприятий по восстановлению электроснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома №<...>, поселка Уптар муниципального образования «Город Магадан».

3.2. О выполнении Предписания сообщить в Магаданское УФАС России в срок до 10.02.2014 года.



## ПРЕДПИСАНИЕ №119

«28» ноября 2013 г.

г. Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 26 ноября 2013 года по делу № 02-9/21-2013 о нарушении ОАО «Колымаэнерго» в лице филиала «Колымские электрические сети» (ул. Когодовского, 7, п. Синегорье, Магаданской области, 685222) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Колымаэнерго» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в не обеспечении электроснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома <...> по ул. Бензопроводная в п. Уптар, не уведомлении потребителей о периоде отключения электроэнергии и не согласовании с Северо-Восточным управлением Ростехнадзора сроков ограничения энергоснабжения для производства ремонта аварийного участка линии 0,4 кВ, для чего:

1. В кратчайший срок уведомить потребителей домов по ул. Бензопроводная п. Уптар, в том числе дома № <...>., о периоде ограничения электроснабжения, связанным с проведением ремонтных работ на аварийном участке 0,4 кВ, предварительно согласованным с Северо-Восточным управлением Ростехнадзора;

2. В срок до 01.02.2014 обеспечить выполнение мероприятий по восстановлению электроснабжения домов по ул. Бензопроводная, в том числе дома № <...>, поселка Уптар муниципального образования «Город Магадан».

О выполнении Предписания сообщить в Магаданское УФАС России до 10.02.2014 с приложением подтверждающих документов.