

РЕШЕНИЕ

Дело №90

12 декабря 2013 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Сапунов Д.Н. – председатель Комиссии, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Члены Комиссии:

Яковлев Д.В. - начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

Пашкова Н.Н. - главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

рассмотрев дело №90 возбужденное в отношении ОАО «Ставропольэнергосбыт» (ул. Большевикская, 59 а, г. Ессентуки, 357600) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135 –ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю поступило обращение ОАО «Оборонэнергосбыт» на действия ОАО «Ставропольэнергосбыт» по факту отказа об исполнения договора энергоснабжения электрической энергии.

При рассмотрении дела представитель ОАО «Оборонэнергосбыт» поддержал доводы, изложенные в заявлении, просил принять меры антимонопольного реагирования направленные на устранение нарушения их законных прав и интересов. Действия ОАО «Ставропольэнергосбыт» по направлению письма с отказом от исполнения договора энергоснабжения электрической энергии имеет состав нарушения п.4 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Между сторонами заключено и действует два договора на поставку электрической энергии в отношении потребителей ОАО «Оборонэнергосбыт»:

Договор энергоснабжения от 18.02.2010 года №600120 (далее Договор №600120), в соответствии с которым Ответчик обязался поставить электрическую энергию потребителям ОАО «Оборонэнергосбыт» и урегулировать оказание услуг по передачи электрической энергии. В стоимость поставленной электрической энергии также входит стоимость оказанных услуг по передаче электроэнергии.

Договор купли-продажи электрической энергии №600129 от 09.11.2012 (далее Договор №600129), в соответствии с которым Ответчик обязался поставить электрическую энергию потребителям ОАО «Оборонэнергосбыт», а Заявитель обязался самостоятельно урегулировать оказание услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией. Договор №600129 был заключен в отношении точек поставки потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям Сетевой организации ОАО «Оборонэнерго».

Однако со стороны ОАО «Ставропольэнергосбыт» расчет стоимости поставленной электрической энергии (в отношении вышеуказанных точек поставки) до настоящего времени производится по нерегулируемым ценам с учетом услуг по передаче электрической энергии, что неправомерно и привело к образованию разногласий в расчетах между организациями.

При этом задолженности за поставленную по договору энергоснабжения №600120 электрическую энергию ОАО «Оборонэнергосбыт» перед ОАО «Ставропольэнергосбыт» не имеет.

Так, исходя из сложившейся в 2013 году котловой схемы между сетевыми организациями на территории Ставропольского края, установленной с учетом положений пункта 42 Правил №861, ОАО «Оборонэнерго» является на территории Ставропольского края смежной сетевой организацией - «котлодержателем».

Указанное усматривается из Постановления региональной тарифной комиссии Ставропольского края от 24.12.2012 №70/3 «Об установлении индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии для расчетов между сетевыми организациями Ставропольского края в 2013 году» (далее Постановление №70/3).

В частности согласно данному Постановлению №70/3 в расчетах между смежными сетевыми организациями ОАО «Оборонэнерго» и ОАО «МРСК Северного Кавказа» расчет тарифов на услуги по передаче электрической энергии выполнен по принципу «котел снизу», поскольку ОАО «Оборонэнерго» в расчетах по индивидуальному тарифу на услуги по передаче между смежными сетевыми организациями является «плательщиком», а ОАО «МРСК Северного Кавказа» «получателем платы».

При рассматриваемой «котловой» схеме тариф для расчетов с конечными потребителями получает сетевая организация - «котлодержатель» (в рассматриваемом случае ОАО «Оборонэнерго»), иные сетевые организации получают тариф для взаиморасчетов с «котлодержателем», с которым ими заключается соответствующий межсетевой договор.

Соответственно сетевая организация «котлодержатель», заключая договор с потребителем (в данном случае с ОАО «Оборонэнергосбыт») в условиях действия «котлового» тарифа, обязана принять на себя обязательства «доставить» электрическую энергию непосредственно до энергопринимающих устройств потребителя.

При этом пунктом 15(1) Правил №861 определено, что объем услуг по передаче электрической энергии, оказанных сетевыми организациями, определяется исходя

из фактического объема потребления электрической энергии.

Фактическое потребление осуществляется конечным потребителем электрической энергии.

Рассматривая услуги по передаче электрической энергии, а также учитывая специфику товара - электрической энергии, услуга по передаче электрической энергии не может оказываться при отсутствии потребителя технологически присоединённого к сетям сетевой организации, и отсутствия места оказания услуг (точек отдачи потребителю).

То есть услуга будет являться оказанной только в том случае, если будет иметь место факт получения ее потребителем (физическими и юридическими лицами), чьи энергопринимающие устройства присоединены к электрической сети (в точках отдачи потребителю).

В том числе согласно пункту 2 Правил №861, доказательством, подтверждающим присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) физических и юридических лиц к электрическим сетям (далее - энергопринимающие устройства), и определяющим границы балансовой принадлежности, является АРБП и ЭО.

Соответственно, надлежащим оказанием услуги потребителям ОАО «Оборонэнергосбыт» будет являться факт получения предъявленного к оплате количества электроэнергии переданного по сетям сетевых организаций конечным потребителям (физическими и юридическими лицами).

При этом ни Заявитель, ни Ответчик не является сетевой организацией, поскольку электрических сетей на балансе не имеют, статусом сетевой организации не обладают, тариф на передачу электрической энергии в отношении организаций не установлен.

Соответственно самостоятельно ни ОАО «Оборонэнергосбыт», ни ОАО «Ставропольэнергосбыт» услуги по передаче не могут быть оказаны.

Соответственно, учитывая границы зоны деятельности Заявителя, установленные Постановлением №23 и не тождественные границам зоны деятельности Ответчика, а также невозможность организации оказания услуг по передаче (транспортировки) электрической энергии Ответчиком исходя из его границ зоны деятельности до конечных потребителей, то отношения по оказанию услуг по передаче могут быть урегулированы исключительно Заявителем путем заключения отдельного договора купли продажи с сетевой организацией ОАО «Оборонэнерго» как сетевой организацией «котлодержателем» на территории Ставропольского края.

В связи с чем, ОАО «Оборонэнергосбыт» с сетевой организацией ОАО «Оборонэнерго» был заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии №ДОУ-2012/046 от 22 сентября 2012 года (далее Договор №ДОУ-2012/046) в отношении 59 точек поставки (исходя из перечня точек поставки к Договору №600120) с 01.01.2013.

Таким образом, ОАО «Оборонэнергосбыт» самостоятельно урегулировал отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии и оплачивает услуги по передаче электрической энергии по указанным точкам поставки между ОАО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Ставропольэнергосбыт» с 01.01.2013 (так за период с 01.01.2013 по настоящее время ОАО «Оборонэнергосбыт» оплачено в адрес ОАО «Оборонэнерго» за оказанные услуги по передаче электрической энергии 49 743 462.59 руб.

Указанное подтверждается выставленными со стороны ОАО «Оборонэнерго» расчетными документами (счетами, актами оказанных услуг, балансами электрической энергии) и платежными поручениями об оплате таких услуг со стороны ОАО «Оборонэнергосбыт».

При этом доказательств наличия договора оказания услуг по передаче между Ответчиком и ОАО «Оборонэнерго» по точкам поставки потребителей ОАО «Оборонэнергосбыт» в период с 01.01.2013 по настоящее время со стороны ОАО «Ставропольэнергосбыт» в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» не представлено.

Следовательно, ОАО «Ставропольэнергосбыт» услуги по передаче электрической энергии в отношении точек поставки в рамках договора купли-продажи №600129 не оказываются, в связи с чем не оказанные услуги оплате не подлежат.

Более того, учитывая наличие договорных отношений в рамках оказания услуг по передаче между ОАО «Ставропольэнергосбыт» и ОАО «МРСК Северного Кавказа» (договор оказания услуг по передаче электрической энергии №131 от 10.01.2008) в случае оплаты со стороны ОАО «Ставропольэнергосбыт» услуг по передаче по точкам поставки потребителей ОАО «Оборонэнергосбыт» в период с 01.01.2013 года в адрес ОАО «МРСК Северного Кавказа», такие действия не соответствуют действующей на территории Ставропольского края с 01.01.2013 «котловой схеме» и являются незаконными.

Кроме того, учитывая установленную на 2013 год котловую схему, такие действия создают невозможность осуществления расчетов между данными смежными сетевыми организациями, поскольку даже в случае получения оплаты за услуги по передаче ОАО «МРСК Северного Кавказа»- «Ставропольэнерго» (вышестоящей сетевой организации), данные средства не могут быть распределены между нижестоящими сетевыми организациями, в частности ОАО «Оборонэнерго». Соответственно последствием таких действий явится также неполучение своей НВВ (необходимой валовой выручки) сетевой организацией ОАО «Оборонэнерго».

Более того, приведенная схема расчетных взаимоотношений между ОАО «Оборонэнергосбыт», ОАО «Ставропольэнергосбыт» и сетевыми организациями в рамках оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям, технологически присоединенным к электрическим сетям сетевой организации ОАО «Оборонэнерго», подтверждается разъяснениями Региональной тарифной комиссии Ставропольского края, предоставленными в письме от 25.10.2013 №03-04/3445 на запрос ОАО «Ставропольэнергосбыт» от 24.09.2013 №01-23/2681.

На основании изложенного, задолженности за поставленную электрическую энергию ОАО «Оборонэнергосбыт» перед ОАО «Ставропольэнергосбыт» не имеет.

Спор о том, какую именно сумму денежных средств ОАО «Оборонэнергосбыт» должно уплатить за принятую электрическую энергию, должен быть решен не ОАО «Ставропольэнергосбыт» в одностороннем порядке, а судебным путем, посредством принятия решения по иску о взыскании спорной задолженности.

Так в настоящее время в Арбитражном суде города Москвы рассматривается дело №А40-94705/2013 о взыскании с ОАО «Оборонэнергосбыт» суммы задолженности в размере 38 927 581,03 руб. за поставленную в период с 01.01.2011 по 01.06.2013 электрическую энергию по договору энергоснабжения №600120 от 18.02.2010.

При рассмотрении дела представитель ОАО «Ставропольэнергосбыт» пояснил следующее – между ОАО «Оборонэнергосбыт» и ОАО «Ставропольэнергосбыт» был заключен договор энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 г. (далее - Договор).

На протяжении всего срока действия договора, ОАО «Оборонэнергосбыт» несвоевременно и не в полном объеме производило оплату за потребленную электроэнергию. По состоянию на 01.11.2013 г. задолженность составила 81 201 797,86руб. за период с января 2011 г. по октябрь 2013 года. Согласно ст. 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 ст. 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Согласно ст. 523 ГК РФ, односторонний отказ от исполнения договора (полностью или частично) допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абз. 4 пункта 2 статьи 450). Нарушение договора покупателем предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков оплаты товаров. Договор считается расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Из смысла ст. 546 ГК РФ видно, что некоторые нормативно-правовые акты индивидуально прописывают порядок одностороннего отказа от исполнения договора энергоснабжающей организацией. Согласно п. 53 Основных положений функционирования розничных рынков электроэнергии, в случае если по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с гарантирующим поставщиком, потребителем (покупателем) не исполняются или исполняются ненадлежащим образом обязательства по оплате, то гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, уведомив такого потребителя (покупателя) об этом за 10 рабочих дней до заявляемой им даты отказа от договора. При этом в случае если гарантирующий поставщик по указанным основаниям в одностороннем порядке полностью отказывается от исполнения договора, заключенного с энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, исполнителем коммунальных услуг, то для обеспечения бесперебойного энергоснабжения потребителей энергосбытовой (энергоснабжающей) организации, исполнителя коммунальных услуг гарантирующий поставщик обязан обеспечить принятие их на обслуживание, организованное в установленном

разделом II документа порядке.

Таким образом, односторонний отказ от исполнения договора энергоснабжения (в случае не исполнения или ненадлежащего исполнения Потребителем обязательств по оплате), заключенного между ГП и энергосбытовой организацией предусмотрен законодательством с соблюдением порядка такого отказа, предусмотренного разделом II Основных положений функционирования розничных рынков электроэнергии и соблюдением гарантирующим поставщиком интересов конечных потребителей.

01.10.2013 г. ОАО «Ставропольэнергосбыт» в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» было направлено уведомление №01-3/2745 об одностороннем отказе от исполнения договора с 01.11.2013 г.

Также, ОАО «Ставропольэнергосбыт» были направлены соответствующие уведомления в сетевые организации об отказе от исполнения данного договора, и, во исполнение п. 15 Основных положений функционирования розничных рынков электроэнергии, ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило уполномоченный орган - РТК СК об отказе от исполнения договора.

Кроме того, для обеспечения надежного снабжения объектов Минобороны России ОАО «Ставропольэнергосбыт» письмом №01-3/2746 от 01.10.2013 г. обращалось к Министру обороны РФ о возможности заключения прямого договора энергоснабжения либо погашения образовавшейся задолженности. Письмом №370/2/14746 от 25.10.2013 г. Минобороны подтвердило наличие задолженности ОАО «Оборонэнергосбыт» перед ОАО «Ставропольэнергосбыт» в размере более 57 млн. руб., а также проинформировало об авансировании данного потребителя за поставку электроэнергии в полном объеме в соответствии с условиями госконтракта от 19.12.2011 г. №156/8747. Однако, до настоящего времени ОАО «Оборонэнергосбыт» не предприняло мер по погашению образовавшейся задолженности.

Действия ОАО «Ставропольэнергосбыт» направлены не на ограничение режима потребления объектов ОАО «Оборонэнергосбыт», а на пресечение систематического роста задолженности и обеспечение надежного энергоснабжения объектов Минобороны России (конечных потребителей) с возможностью приема на обслуживание соответствующих потребителей.

Договор купли-продажи электрической энергии между ОАО «Ставропольэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт» не заключен. В настоящий момент в производстве Арбитражного суда Ставропольского края находится дело №№А63-12302/2013 по иску ОАО «Оборонэнергосбыт» к ОАО «Ставропольэнергосбыт» об урегулировании разногласий, возникших при заключении договора купли-продажи электрической энергии

Рассмотрев и проанализировав представленные материалы дела, заслушав доводы, разъяснения и возражения сторон, Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства отмечает следующие обстоятельства:

ОАО «Ставропольэнергосбыт» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или

занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов по позиции «электроэнергия, ОКПД 40.13.12.120, купля-продажа (поставка)» с долей на рынке > 50 % в географических границах, определенных постановлением РЭК Ставропольского края от 16.10.2006 №23. Являясь гарантирующим поставщиком, ОАО «Ставропольэнергосбыт» занимает доминирующее положение в Ставропольском крае на рынке электроэнергии: купля-продажа (поставка) электрической энергии.

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

ОАО «Ставропольэнергосбыт» направило в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» письмо от 01.10.2013 года №01-3/2745 следующего содержания:

В соответствии с п. 53 основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 года №442, в случае если по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с гарантирующим поставщиком, потребителем (покупателем) не исполняются или исполняются ненадлежащим образом обязательства по оплате, то гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, уведомив такого потребителя (покупателя) об этом за 10 рабочих дней до заявляемой им даты отказа от договора.

ОАО «Оборонэнергосбыт» в нарушение условий заключенного договора энергоснабжения электрической энергией №600120 от 18.02.2010 г. не производит оплату за потребленную электрическую энергию с января 2013 года. Задолженность ОАО «Оборонэнергосбыт» по вышеуказанному договору по состоянию на 01.09.2013 г. составляет 59320768,45 рублей.

На основании вышеизложенного, уведомляю Вас об отказе от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией от 18.02.2010 г. №600120 с 01.11.2013 г.

О проделанной работе в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт» ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило Министерство обороны РФ (письмо от 01.10.2013 года №01-3/2746).

Письмом от 08.10.2013 года №01-3/2788 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ОАО «ФСК ЕЭС» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точке подключения в/ч 52380.

Письмом от 07.10.2013 года №03/2814 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ВЭС филиала «МРСК СК»- «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: в/ч 57229-54, жилой поселок, в/ч 96132, ФГУ «Управление СКВО» в/ч 73976 население, ФГУ «Управление СКВО» в/ч 29235, в/ч 96132, ФГУ «Управление СКВО» в/ч 73976 база, в/ч 73745 Т1, Т2, в/ч 43213, в/ч 43213, в/ч 65427, военный

полигон 225.

Письмом от 07.10.2013 года №03/2815 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ОАО «Георгиевские городские электрические сети» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: жилой дом г. Георгиевск, ул. Лермонтова, 28/1, жилой дом г. Георгиевск, ул. Лермонтова, 28/2, штаб, казарма, гараж в/ч 29235, электроцех в/ч 29235, мастерские В/ч 29235, комиссариат.

Письмом от 17.10.2013 года №016-3/205 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ГУП СК «Ставрополькоммунэлектро» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: атлант, войсковая часть 13204.

Письмом от 08.10.2013 года №016-3/193 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило НЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: база ВК, атлант, в/ч 13204, в/ч 33443, в/ч 33443.

Письмом от 07.10.2013 года ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ПЭС о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: 7/408 Войсковая часть 06546, 3/329 в/ч 33088, 39/300 военкомат, в/ч 74814 полигон, в/ч 44936 (в/ч 52380) аэродром, в/ч 44936, кафе мираж, магазин №1 и №2, солдатская чайная №1 в/ч 74814, солдатская чайная №3 в/ч 331-3.

Письмом от 07.10.2013 года 013-03/840 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило СЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: войсковая часть 96039, учебная авиационная база.

Письмом от 09.10.2013 года 015-5/709 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило РЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: жилой дом по ул. Южный обход, 55/1, 55/3, 55/4, 55/5, 55/6, 55/7, 55/8, 55/9, 55/10, 55/11, 55/12, 55/13, 55/14, 55.

Письмом от 09.10.2013 года 015-03/710 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ЗЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: в/ч 61534, ремонтные мастерские 222 военного склада, в/ч 716090, 26 городок, база ул. Вокзальная 3, спортивный центр, в/ч 54801.

Письмом от 10.10.2013 года 017-10/5181 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило СЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: ОВК СК, ОВК по г. Ставрополю (октябрьский район, Ленинский район, Промышленный район), в/г 105, ОРИПМТ в/ч 41570, в/ч 41600, в/г №3, №6, помещения ул. Морозова, 36, военная прокуратура Ставропольского гарнизона, в/ч 54801, в/ч 61697, в/ч 72153/3, ФГУ «Дом офицеров СГ», филиал Ставропольский ОАО «Славянка», ОАО «Славянка» - жилой дом, общежитие, ОАО «УТ ЮВО», в/ч 40287, комендатура, в/ч 63143, госпиталь, поликлиника, штаб,

следственный комитет, МО РФ Федеральное управление накопительно-ипотечной системы жил. обеспечения.

Письмом от 04.10.2013 года 011-03/1379 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило ЦЭС филиала ОАО «МРСК Северного Кавказа» - «Ставропольэнерго» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: административное здание, задние призывного пункта.

Письмом от 04.10.2013 года 013-03/1378 ОАО «Ставропольэнергосбыт» уведомило филиал «Железноводские электрические сети» ООО «КУЭК» о расторжении договора энергоснабжения №600120 от 18.02.2010 года с 01.11.2013 года, в точках подключения: здание.

А также ОАО «Ставропольэнергосбыт» направило в адрес Региональной тарифной комиссии Ставропольского края письмо от 02.10.2013 года №01-3/2755 об отказе от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией от 18.02.2010 г. №600120, заключенного с ОАО «Оборонэнергосбыт», с 01.11.2013 года.

В силу 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. Для выявления в действиях хозяйствующего субъекта состава данного правонарушения необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение и совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением.

Правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, а также основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики и потребителей электрической энергии устанавливает Федеральный закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон №35-ФЗ).

Согласно статье 3 Закона №35-ФЗ гарантирующий поставщик электрической энергии - это коммерческая организация, обязанная в соответствии с данным Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к нему потребителем либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя и желающим приобрести электрическую энергию.

В силу пункта 3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

В соответствии с пунктом 2 статьи 37 Закона №35-ФЗ в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора для него является обязательным.

Аналогичные положения содержатся в пункте 32 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. постановлением

Правительства РФ от 04.05.2012 года №442 (далее Основные положения), в котором также предусмотрено, что гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с потребителем (покупателем) при отсутствии возможности поставить электрическую энергию (мощность) потребителю вследствие отсутствия технологического присоединения в установленном порядке энергопринимающих устройств, в отношении которых предполагается заключение договора, к объектам электросетевого хозяйства или вследствие нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых предполагается заключение договора, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

Следовательно, действующим законодательством установлен закрытый перечень оснований отказа гарантирующего поставщика от заключения соответствующего договора. Нахождение гарантирующего поставщика в договорных отношениях с покупателем по общему правилу является для поставщика обязательным.

На основании пункта 1 статьи 38 Закона №35-ФЗ 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.

ОАО «Ставропольэнергосбыт» в силу статей 450 и 453 Гражданского кодекса Российской Федерации имеет право на одностороннее расторжение договора в связи с неоднократным нарушением покупателем сроков оплаты электрической энергии.

В соответствии с пунктом 1 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Согласно пункту 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным, в частности, в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров (пункт 3 статьи 523 Кодекса).

Вместе с тем в силу пункта 53 Основных положений в случае если по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с гарантирующим поставщиком, потребителем (покупателем) не исполняются или исполняются ненадлежащим образом обязательства по оплате, то гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, уведомив такого потребителя (покупателя) об этом за 10 рабочих дней до заявляемой им даты отказа от договора. При этом в случае если гарантирующий поставщик по указанным основаниям в одностороннем порядке полностью отказывается от исполнения договора,

заключенного с энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, исполнителем коммунальных услуг, то для обеспечения бесперебойного энергоснабжения потребителей энергосбытовой (энергоснабжающей) организации, исполнителя коммунальных услуг гарантирующий поставщик обязан обеспечить принятие их на обслуживание, организованное в установленном разделом II настоящего документа порядке.

Таким образом, в пункте 53 Основных положений речь идет не о расторжении договора, а об отказе от его исполнения.

Следовательно, отказ от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией, является ничто иное, как прекращения поставки электрической энергии.

В пункте 4 статьи 37 Закона №35-ФЗ определено, что отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными положениями функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский кодекс Российской Федерации допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

Основой системы надежного обеспечения потребителей электрической энергией являются надежная схема энергоснабжения и выполнение всех требований правил технической эксплуатации электростанций и сетей, а также наличие на розничных рынках специализированных организаций - гарантирующих поставщиков (пункт 2 статьи 38 Закона №35-ФЗ).

В пункте 18 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442, предусмотрено, что в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно Приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается. К числу таких потребителей согласно перечню Приложения относятся воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и Федеральной службы охраны Российской Федерации

Согласно уставу ОАО «Оборонэнергосбыт», утвержденному протоколом №4 от 02.07.2013 учредительного собрания общества, основными видами деятельности общества является - покупка электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности); реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

В соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 02.02.2010 №78-р общество определено как единственный поставщик

электрической энергии для нужд Министерства обороны Российской Федерации.

Следовательно, ОАО «Оборонэнергосбыт» осуществляет поставку электрической энергии на объекты Министерства обороны РФ.

Пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 №1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» предусмотрено, что ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считается действиями, нарушающими безопасность государства.

Так же при введении процедуры отказа от исполнения договора энергоснабжения тем самым прекращения поставки электрической энергии ОАО «Оборонэнергосбыт» ОАО «Ставропольэнергосбыт» не было учтено, что объекты находятся в ведении Минобороны РФ.

Ограничение или прекращение поставки энергии, поименованных в пункте 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 №1173 органов, в том числе и военных комиссариатов, квалифицируются данным актом как действия, нарушающие безопасность государства. Причем комиссия отмечает, что запрет на ограничение или прекращение поставки энергии не поставлен в зависимость от исполнения или неисполнения сторонами своих договорных обязательств.

Ставропольское УФАС России уже неоднократно привлекало ОАО «Ставропольэнергосбыт» к ответственности за нарушения порядка введения ограничения режима потребления электрической энергии на объекты Министерства обороны РФ. Правильность выводов антимонопольного органа, в том числе подтверждено судебными актами.

Следовательно, ОАО «Ставропольэнергосбыт» обладая информацией, что ОАО «Оборонэнергосбыт» является единственным поставщиком электрической энергии для нужд Минобороны, в том числе подведомственных Минобороны организаций, в одностороннем порядке уведомило Общество о возможном отключения электроэнергии, в том числе на соответствующих объектах воинских частей, тем самым создав угрозу нарушения безопасности государства, что прямо запрещено Указом Президента Российской Федерации от 23.11.1995 №1173.

Спор о том, какую именно сумму денежных средств ОАО «Оборонэнергосбыт» должно уплатить за принятую электрическую энергию, должен быть решен ОАО «Ставропольэнергосбыт» не в одностороннем порядке, а судебным путем, посредством принятия решения по иску о взыскании спорной задолженности.

Так в настоящее время в Арбитражном суде города Москвы рассматривается дело №А40-94705/2013 о взыскании с ОАО «Оборонэнергосбыт» суммы задолженности в размере 38 927 581,03 руб. за поставленную в период с 01.01.2011 по 01.06.2013 электрическую энергию по договору энергоснабжения №600120 от 18.02.2010.

Следовательно, основание для направления письма об отказе от исполнения

договора энергоснабжения, не подтверждено в законном порядке, так как отсутствует документ, подтверждающий спорную задолженность.

Таким образом, действия ОАО «Ставропольэнергосбыт» направленные на злоупотребление доминирующим положением на рынке путем одностороннего расторжения договора по инициативе гарантирующего поставщика в рассматриваемом деле влечет для предприятия угрозу прекращения (ограничения) стабильной подачи ему электрической энергии полностью или частично, могут привести к возникновению угрозы жизни здоровью людей, санитарно-эпидемиологической безопасности, наступления негативных экологических и социальных последствий, и нарушают пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пунктам 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

В соответствии со статьей 4 Закона товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами; конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, ОАО «Ставропольэнергосбыт» направляя письма об отказе от исполнения договора энергоснабжения электрической энергии с ОАО «Оборонэнергосбыт» предприняло действия направленные на изменения статуса гарантирующего поставщика в зоне деятельности ОАО «Оборонэнергосбыт».

В соответствии со статьей 3 Закона №35-ФЗ под розничными рынками электрической энергии понимается сфера обращения электрической энергии вне оптового рынка с участием потребителей электрической энергии; субъекты электроэнергетики - лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

В силу пункта 1 статьи 37 Закона №35-ФЗ субъектами розничных рынков являются, в том числе потребители электрической энергии и поставщики электрической

энергии (энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики, производители электрической энергии, не имеющие права на участие в оптовом рынке в соответствии со статьей 35 этого Закона).

Потребителями же электрической и тепловой энергии являются лица, приобретающие электрическую и тепловую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд, а энергосбытовыми организациями - организации, осуществляющие в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам произведенной или приобретенной электрической энергии (статья 3 Закона №35-ФЗ).

В данном случае установлено, что ОАО «Оборнэнергосбыт» является субъектом розничного рынка (энергосбытовой организацией), поскольку приобретает электроэнергию с целью ее последующей продажи другим лицам.

Следовательно, ОАО «Ставропольэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт» являются конкурентами на розничном рынке электрической энергии. При этом не имеет значения, каким образом и где приобретается электроэнергия для последующей перепродажи - на оптовом рынке или у гарантирующего поставщика.

Отказ от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией, в соответствии с пунктами 15-17 основных положений, приведет к смене гарантирующего поставщика.

В соответствии с Постановлением Региональной энергетической комиссии Ставропольского края от 16.10.2006 №23 «О гарантирующих поставщиках электрической энергии на территории Ставропольского края» определен перечень гарантирующих поставщиков. Так ОАО «Оборонэнергосбыт» - границы балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежащих на праве собственности или ином законном основании организациям (сетевые организации, хозяйствующие субъекты), находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. №1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис».

Как установлено выше все объекты, указанные в заявках ОАО «Ставропольэнергосбыт» на отключения электрической энергии, располагаются в г. Ставрополе, г. Железноводск и г. Георгиевске.

Для ОАО «Ставропольэнергосбыт» зона деятельности определена в административных границах Ставропольского края, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков Ставропольского края. Город Ставрополь, г. Железноводск и г. Георгиевск входит в зону деятельности ОАО «Ставропольэнергосбыт».

Следовательно, если ОАО «Оборонэнергосбыт» лишается статуса гарантирующего поставщика, то, следовательно, данные потребители будут находиться в зоне деятельности ОАО «Ставропольэнергосбыт».

Статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №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 том числе следующие действия (бездействие): 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.

Таким образом, действия ОАО «Ставропольэнергосбыт» по отказу от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией являются злоупотреблением доминирующим положением направленным на ограничение конкуренции в отношении ОАО «Оборонэнергосбыт», и ущемления его законных прав и интересов, а так же прав и интересов конечных потребителей электрической энергии – объектов Министерства обороны РФ, потребителей ОАО «Оборонэнергосбыт».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Ставропольэнергосбыт» (ул. Большевистская, 59 а, г. Ессентуки, 357600) факт нарушения пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 – ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в ущемлении интересов ОАО «Оборонэнергосбыт», путем отказа от исполнения договора энергоснабжения и тем самым создания угрозы по введению ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объектов энергопотребления Минобороны РФ.

2. Выдать ОАО «Ставропольэнергосбыт» (ул. Большевистская, 59 а, г. Ессентуки, 357600) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в связи, с чем в срок до 25.12.2013 года прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем отзыва писем от отказе от исполнения договора энергоснабжения электрической энергией от 18.02.2010 года №600120 и расторжении данного договора, направленные в адрес сетевых организаций и Региональной тарифной комиссии Ставропольского края.

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

Примечание:

За невыполнения в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.