

## РЕШЕНИЕ

по делу № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства

30.04.2013

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 16.04.2013.

Решение в полном объеме изготовлено 30.04.2013.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> – председатель Комиссии; <...> – члены Комиссии,

рассмотрев дело № 67-10К, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «ВЭКС» Воронежский экскаватор (далее – ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор; 394026, г. Воронеж, Московский проспект, д. 11) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

представителей ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор – <...>, <...>, <...>;

гр. <...>;

представителя гр. <...> – <...>;

представителей ОАО «ВЭСК» – <...>, <...>, **установила:**

25.02.2013 в Управление поступило заявление гр. <...> (далее – заявитель; <...>) на действия ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор по необоснованному, по мнению заявителя, прекращению оказания услуг по передаче электрической энергии в целях электроснабжения энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: <...>.

Как следует из заявления и приложенных к нему документов, энергопринимающие устройства гр. <...>, расположенные по адресу: <...>, технологически присоединены к электрическим сетям ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор, что подтверждается техническими условиями от 15.11.2011 № 19-093-Э, справкой ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор от 26.09.2012 б/н о выполнении указанных технических условий, а также актом от 26.09.2012 № 32 об осуществлении технологического присоединения.

11.10.2012 гр. <...> заключен с Открытым акционерным обществом «Воронежская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ВЭСК»; 394029, г. Воронеж, ул. Меркулова, д. 7А) договор энергоснабжения № 1151, на основании которого осуществляется электроснабжение энергопринимающих устройств заявителя.

Согласно заявлению гр. <...> с 25.12.2012 ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор прекратило оказывать заявителю услуги по передаче электрической энергии в целях электроснабжения его энергопринимающих устройств.

По результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Управлением в отношении ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор возбуждено дело № 67-10К по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном прекращении оказания гр. <...> услуг по передаче электрической энергии в целях электроснабжения его энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: <...>.

Рассмотрение дела № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 11.04.2013. При этом к участию в рассмотрении данного дела в качестве заинтересованного лица было привлечено ОАО «ВЭСК».

11.04.2013 в ходе рассмотрения дела № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства объявлялся перерыв до 16.04.2013.

16.04.2013 при рассмотрении настоящего дела гр. <...> было заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства в связи с возобновлением подачи электрической энергии на его

энергопринимающие устройства и отсутствием у него претензий к ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор.

По результатам рассмотрения указанного ходатайства Комиссией Управления принято решение об отказе в его удовлетворении в связи с тем, что исчерпывающий перечень оснований для принятия комиссией решения о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства содержится в части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, при этом прекращение рассмотрения дела по ходатайству заявителя указанной нормой не предусмотрено.

В своих письменных пояснениях по делу (исх. от 10.04.2013 б/н) ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор указало, что не прекращало оказание услуг по передаче электрической энергии в целях электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>. Одновременно ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор пояснило, что в связи невозможностью осуществления электроснабжения помещения, расположенного по адресу: <...>, согласно технических условий № 19-093-Э от 15.11.2011 данные технические условия признаны недействительными, о чем гр. <...> был уведомлен письмом №19-012-Э от 04.02.2013. Данное обстоятельство было обусловлено тем, что электроснабжение принадлежащего гр. <...> склада производилось от ШС, установленного у помещения малярного отделения бывшего цеха №27 через КЛ-04кВ, проходящего транзитом через бывший ремонтно-механический цех №8, который 30.07.2012 был продан <...> по договору купли-продажи № 8/1, который в свою очередь произвел демонтаж указанной кабельной линии. В связи с этим 25.02.2013 гр. <...> ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор были выданы новые технические условия №19-020-Э (взамен ТУ №19-093-3 от 15.11.2011) для энергоснабжения его здания. Однако указанные технические условия гр. <...> выполнены не были.

ОАО «ВЭС» также предоставило письменные пояснения по делу (исх. от 05.04.2013 № 11-13/140) в которых указало, что 26.03.2013 представителями ОАО «ВЭС» проведена проверка наличия напряжения в точке присоединения энергопринимающих устройств гр. <...> к электрическим сетям ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор, в ходе которой установлено наличие напряжения в указанной точке, что подтверждается актом проверки от 26.03.2013 б/н. Одновременно ОАО «ВЭС» указало, что уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии в отношении гр. <...> ни от ОАО «МРСК Центра», ни от ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор не получало.

В ходе рассмотрения настоящего дела, Комиссией Управления установлена необходимость квалификации действий ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор по необоснованной угрозе прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...> по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Изучив материалы дела, выслушав аргументы лиц, участвующих в рассмотрении дела № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии факта злоупотребления доминирующим положением и нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ОАО «ВЭС» Воронежский экскаватор по необоснованной угрозе прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>, расположенных по адресу: <...>, в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статья 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

При этом частью 5 указанной нормы установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа отнесено установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом согласно пункту 3 части 2 этой же нормы федеральный антимонопольный орган утверждает порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции.

Согласно пункту 1.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Под услугами по передаче электрической энергии понимается комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями (статья 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике)).

Согласно предоставленной ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор информации, указанный хозяйствующий субъект оказывает услуги по передаче электрической энергии. При этом к сетям ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор присоединено 74 потребителя (список потребителей по состоянию на 01.04.2013 имеется в материалах дела).

Приказом Управления по государственному регулированию тарифов Воронежской области от 31.05.2012 № 23/5 утверждены индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между сетевыми организациями на 2012-2014 годы, в том числе для ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор.

Выручка ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор от оказания услуг по передаче электрической энергии за 2012 году составила <...> (копии актов оказанных услуг за 2012 год имеются в материалах дела).

Учитывая изложенное, в силу части 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях и части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор, оказывая услуги по передаче электрической энергии, является

субъектом естественной монополии и, соответственно, занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах своих электрических сетей (зоны обслуживания).

В соответствии с частью 1 статьи 21 Закона об электроэнергетике Правительство РФ в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике утверждает порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями электрической энергии (в том числе в отношении отдельных категорий потребителей, для которых может предусматриваться особый порядок предоставления обеспечения обязательств по оплате электрической энергии), а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварий.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 утверждены Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, пунктом 2 которых установлен исчерпывающий перечень обстоятельств при наступлении любого из которых вводится ограничение режима потребления электрической энергии.

Согласно заявлению гр. <...> с 25.12.2012 ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор прекратило оказывать заявителю услуги по передаче электрической энергии в целях электроснабжения его энергопринимающих устройств. Однако в ходе рассмотрения настоящего дела заявителем не были предоставлены надлежащие доказательства одностороннего умышленного со стороны ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>.

При этом согласно информации, предоставленной ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор при рассмотрении настоящего дела, отключение принадлежащего гр. <...> помещения (<...>) не производилось. Данное обстоятельство подтверждается в том числе актом проверки от 26.03.2013 б/н, составленным представителями ОАО «ВЭКС», в котором зафиксировано наличие напряжения в точке присоединения энергопринимающих устройств гр. <...> к электрическим сетям ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор.

При указанных обстоятельствах Комиссия Управления приходит к выводу, что факт прекращения ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор оказания гр. <...> услуг по передаче электрической энергии в целях электроснабжения его энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: <...>, при рассмотрении настоящего дела не находит своего подтверждения.

Вместе с тем в ходе рассмотрения настоящего дела из материалов установлено, что письмом от 04.02.2013 № 19-012-Э ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор уведомило гр. <...> о невозможности осуществления электроснабжения его помещения согласно технических условий № 19-093-Э от 15.11.2011, а также указало, что с 04.03.2013 указанные технические условия являются недействительными.

Учитывая буквальное содержание письма от 04.02.2013 № 19-012-Э, ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор, направив указанное письмо, создало для гр. <...> угрозу прекращения электроснабжения его энергопринимающих устройств, что содержит в себе признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 26 Закон об электроэнергетике технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства,

принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер. Технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным.

Правила технологического присоединения определяют порядок и процедуру технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, а также требования к выдаче технических условий.

В соответствии с пунктом 8 Правил технологического присоединения для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя.

Согласно пункту 15 этих же правил установлено, что сетевая организация направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней со дня получения заявки.

Частями 1 и 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Таким образом, технические условия от 15.11.2011 № 19-093-Э являются неотъемлемым приложением к договору технологического присоединения, который в свою очередь является публичным.

При этом необходимо отметить, что ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор в нарушение пункта 15 Правил технологического присоединения проект договора технологического присоединения гр. <...> не направляло, а направило лишь технические условия от 15.11.2011 № 19-093-Э.

Как следует из материалов настоящего дела, технические условия от 15.11.2011 № 19-093-Э сторонами исполнены и технологическое присоединение энергопринимающих устройств гр. <...>, расположенных по адресу: <...>, к электрическим сетям ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор выполнено, что подтверждается справкой ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор от 26.09.2012 б/н о выполнении технических условий, а также актом от 26.09.2012 № 32 об осуществлении технологического присоединения (имеются в материалах дела). Данное обстоятельство свидетельствует об исполнении сторонами своих обязательств по договору технологического присоединения.

При указанных обстоятельствах, а также учитывая однократность технологического присоединения ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор не вправе в одностороннем порядке отозвать, либо признать недействительными технические условия от 15.11.2011 № 19-093-Э, которые являются приложением к договору технологического присоединения.

Таким образом, ссылка ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор в письме от 04.02.2013 № 19-012-Э на недействительность технических условий от 15.11.2011 № 19-093-Э является неправомерной.

Одновременно Комиссией Управления учитывается, что перечень оснований для

введения ограничение режима потребления электрической энергии, содержащийся в пункте 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, является исчерпывающим. При этом невозможность исполнения сетевой организацией ранее выданных ею технических условий в качестве обстоятельства, при наступлении которого может быть введено ограничение режима потребления электрической энергии, в указанных правилах не предусмотрено.

Более того, ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор не представило доказательств невозможности электроснабжения помещения гр. <...> согласно техническим условиям № 19-093-Э от 15.11.2011. Напротив, в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор фактически осуществляет электроснабжение помещения гр. <...> в соответствии с указанными техническими условиями, что подтверждается в том числе актом проверки от 26.03.2013 б/н, составленным представителями ОАО «ВЭКС». Данное обстоятельство свидетельствует о необоснованности указания ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор в письме от 04.02.2013 № 19-012-Э на невозможность осуществления электроснабжения помещения <...>.

При указанных обстоятельствах, угроза прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>, расположенных по адресу: <...>, содержащаяся в письме ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор от 04.02.2013 № 19-012-Э является необоснованной.

Действия ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор по необоснованной угрозе прекращения электроснабжения помещения гр. <...>, расположенного по адресу: <...>, могут привести к нарушению законных интересов и прав указанного гражданина на получении электрической энергии для удовлетворения своих бытовых и иных нужд и, соответственно, ущемлению его интересов, так как свидетельствуют о намерении ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор создать для потребителя – гр. <...> неблагоприятные последствия прекращения электроснабжения, что запрещено частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом следует отметить, что в соответствии с частью 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.

Таким образом, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением достаточно угрозы наступления любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Данная позиция отражена также в пункте 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

При таких обстоятельствах, действия ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор по необоснованной угрозе прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>, расположенных по адресу: <...>, свидетельствуют о злоупотреблении ответчиком своим доминирующим положением, что является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией Управления установлено, что письмом б/д № 23 (получено гр. <...> 15.04.2013) ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор уведомило <...> о том, что электроснабжении его помещения будет продолжаться в соответствии с

ранее выданными техническими условиями № 19-093-Э от 15.11.2011. Данное обстоятельство свидетельствует об устранении ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор с 15.04.2013 угрозы прекращения электроснабжения помещения гр. <...> и, соответственно, добровольном устранении нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

На основании изложенного, принимая во внимание тот факт, что ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор в добровольном порядке устранило нарушение антимонопольного законодательства и его последствия до принятия решения по существу, Комиссия Управления считает необходимым, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, производство по делу № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции, в случае, если рассмотрение дела прекращается в соответствии с пунктом 1 части 1 настоящей статьи, резолютивная часть решения о прекращении рассмотрения дела должна содержать сведения об установлении факта нарушения ответчиком или ответчиками антимонопольного законодательства.

Факт нарушения ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор антимонопольного законодательства установлен Комиссией Управления настоящим решением.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции, одной из основных функций антимонопольного органа является предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, установлено, что антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

В целях предупреждения монополистической деятельности ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований (подпункт «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) для выдачи указанному хозяйствующему субъекту предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия **решила:**

1. Признать факт наличия у ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор доминирующего положения на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах своих электрических сетей (зоны обслуживания).
2. Признать действия ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор по необоснованной угрозе прекращения электроснабжения энергопринимающих устройств гр. <...>, расположенных по адресу: <...>, злоупотреблением доминирующим положением и нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

**3.** Рассмотрение дела № 67-10К о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

**4.** Выдать ОАО «ВЭКС» Воронежский экскаватор предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии