

Резолютивная часть решения оглашена: 29.07.2011 года.
В полном объеме решение изготовлено: 11.08.2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...> рассмотрев дело №34 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт», место нахождения: 640002, г. Курган, ул. Станционная, 85, части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Установила:

13 мая 2010 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту — Курганское УФАС России) на рассмотрение передано заявление ОАО «Ростелеком» на действия ОАО «Энергосбыт» (г. Курган, ул. Станционная, 85) по направлению в адрес ОАО «Ростелеком» уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии от 05.02.2009г., от 20.01.2010г., 22.03.2010г. (далее по тексту - уведомления).

12 августа 2010 года Курганское УФАС России приняло решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Энергосбыт», в связи с отсутствием признаков его нарушения.

Решение об отказе в возбуждении дела Курганского УФАС России от 12.08.2010г. оспорено ОАО «Ростелеком» в Арбитражный суд Курганской области.

Решением Арбитражного суда Курганской области от 16.12.2010г. по делу №А34-4820/2010, Постановлением Восемнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 09.03.2011г. и Постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа решение Курганского УФАС России об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Энергосбыт», в связи с отсутствием признаков его нарушения от 12.08.2010г. признано незаконным.

В соответствии с ч. 1 ст. 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации на основании п. 2 ч. 1 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Курганским УФАС России в отношении ОАО «Энергосбыт» возбуждено дело по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в части необоснованного направления ОАО «Энергосбыт» уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии в адрес ОАО «Ростелеком».

В ходе рассмотрения дела №34 представитель ОАО междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее по тексту — ОАО «Ростелеком») <...> пояснила, что согласна с выводами, содержащимися в судебных актах, сделанными судами по данному вопросу. ОАО «Ростелеком» полагает, что действия ОАО «Энергосбыт» по направлению уведомлений в адрес ОАО «Ростелеком» могли привести к ущемлению прав и законных интересов ОАО «Ростелеком». ОАО «Энергосбыт» не вправе было уведомлять ОАО «Ростелеком» о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии, в силу того, что ОАО «Ростелеком» является организацией связи и относится к категории потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони и технологической брони не допускается.

Представитель ОАО «Ростелеком» <...> в ходе рассмотрения дела №34 пояснила, что в период с 2009 года на день рассмотрения дела в Курганском УФАС России ограничения режима потребления электрической энергии на объектах электроснабжения ОАО «Ростелеком» (на территории Курганской области) по инициативе ОАО «Энергосбыт» не вводилось. Иных уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии, содержащих угрозы полного ограничения поставки электрической энергии, помимо имеющихся в материалах дела №34, в адрес ОАО «Ростелеком» от ОАО «Энергосбыт» не поступало.

В ходе рассмотрения дела №34 представитель ОАО «Энергосбыт» <...> пояснил, что в действиях ОАО «Энергосбыт» признаков нарушения антимонопольного законодательства не имеется, в силу того, что уведомление ОАО «Ростелеком» о предполагаемом введении режима ограничения потребления электрической энергии не привело и не может привести к ущемлению прав и законных интересов ОАО «Ростелеком», так как действия по ограничению режима потребления электрической энергии потребителя ОАО «Ростелеком» ОАО «Энергосбыт» предприняты не были. Кроме того, до настоящего времени ОАО «Ростелеком» не направило в адрес ОАО «Энергосбыт» акты согласования аварийной и технологической брони, что указывает на злоупотребление правом ОАО «Ростелеком». Согласно, действовавшей на момент направления уведомлений об

ограничении режима потребления электрической энергии редакции Постановления Правительства РФ от 31.08.2006 №530 «Об утверждении основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии» (далее по тексту — Основные положения), условие об уровне аварийной и технологической брони является существенным условием договора. Также представитель ОАО «Энергосбыт» указал на то, что на момент направления уведомлений у ОАО «Ростелеком» имелась задолженность перед ОАО «Энергосбыт» по оплате поставленной электрической энергии. Таким образом, у ОАО «Энергосбыт» имелись все правовые основания для направления уведомлений ОАО «Ростелеком», в том числе и основания для включения в уведомления условий о полном ограничении режима потребления электрической энергии в силу того, что уровень аварийной и технологической брони ОАО «Ростелеком» не определен. Кроме того, исходя из содержания п. 168 Основных положений и Приложения №6 к Основным положениям следует, что введение ограничения режима потребления электрической энергии ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается только на отдельные объекты организаций связи. Поэтому перечень таких объектов также должен быть определен ОАО «Ростелеком».

Рассмотрение дела №34 в период с 11 мая 2011 года по 1 июля 2011 года приостанавливалось до принятия судебного акта Федеральным арбитражным судом Уральского округа по делу №А34-4820/2010 по ходатайству представителя ОАО «Энергосбыт» <...>.

После возобновления рассмотрения дела №34 ОАО «Ростелеком» заявило ходатайство об отзыве заявления и прекращении производства по делу №34 о нарушении ОАО «Энергосбыт» антимонопольного законодательства.

Представитель ОАО «Энергосбыт» после возобновления рассмотрения дела №34 пояснил, что пункт 78 Основных положений носит диспозитивный характер и позволяет условиями договора изменить сроки и порядок оплаты. Договорами энергоснабжения №60364042 от 01.05.2008г. и №60227146 от 19.04.2007г. установлены периоды оплаты. Пунктом 7.4. договоров энергоснабжения установлены периоды платежа текущего потребления электрической энергии: до 5 числа месяца, в котором производится поставка - платеж в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, месяца в котором производится поставка; до 15 числа месяца, в котором производится поставка — платеж в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, месяца, в котором производится поставка; до 25 числа месяца, в котором производится поставка, - платеж в размере 30 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, месяца в котором производится поставка; окончательный платеж (расчет) за электроэнергию, потребленную в расчетном периоде, производится до 10 числа месяца, следующего за расчетным. Нарушение ОАО «Ростелеком», установленных договорами энергоснабжения сроков (периодов) платежа является основанием для направления в адрес ОАО «Ростелеком» уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии. Отсутствие актов согласования аварийной и технологической брони у ОАО «Ростелеком» позволяло ОАО «Энергосбыт» вводить ограничение режима потребления электрической энергии как полное, так и частичное. Исходя из положений пунктов 160, 168 Основных положений, отсутствие акта аварийной и технологической брони предполагает отсутствие аварийной и технологической брони как таковой. Не составление ОАО «Ростелеком» акта согласования аварийной и технологической брони говорит о том, что броня ОАО «Ростелеком» не нужна и объекты, электроснабжение которых осуществляется по договорам энергоснабжения с ОАО «Энергосбыт», не относятся к объектам организаций связи, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается. Положениями действующего законодательства предусматривается, что аварийная и технологическая броня предусматривает собой минимальный уровень, необходимый для обеспечения безопасности и защиты интересов третьих лиц, и не подразумевает под собой работу данной организации в штатном режиме. При введении ограничения режима потребления электрической энергии даже при наличии аварийной и технологической будут отключены электроустановки, отвечающие за обеспечение оказания услуг связи третьим лицам. Также представитель ОАО «Энергосбыт» пояснил, что кассационной инстанцией указано, что ошибочно включение в мотивировочную часть решений выводов о наличии полномочий сотрудников ОАО «Энергосбыт» на подписание уведомлений от имени ОАО «Энергосбыт». Представитель ОАО «Энергосбыт» настаивал на доводах о том, что начальник Сафакульевского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...> и начальник Петуховского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...> не имеют полномочий на подписание от имени ОАО «Энергосбыт» уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии потребителям, ограничение режима потребления которых может привести к возникновению угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности, либо безопасности государства, а также в отношении потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается. <...> и <...> действовали на основании

доверенностей, которые не предусматривали таких полномочий. Впоследствии уведомления отозваны и не одобрены ОАО «Энергосбыт». Уведомления не несли в себе какой — либо угрозы для ОАО «Ростелеком».

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Между ОАО «Энергосбыт» и ОАО «Ростелеком» заключены договоры энергоснабжения № 60227146 от 19.04.2007г., №60364042 от 01.05.2008г.

По договору энергоснабжения №60364042 ОАО «Энергосбыт» осуществляет поставки электрической энергии ОАО «Ростелеком» в точку поставки, расположенную по адресу: 641640, г. Петухово, ул. 1 Мая, 1.

По договору энергоснабжения №60364042 ОАО «Энергосбыт» осуществляет поставки электрической энергии ОАО «Ростелеком» в точки поставки, расположенные по адресу: н.п. Озерное, Сафакульевского района, Курганской области.

В соответствии с указанными договорами ОАО «Энергосбыт» взяло на себя обязательство осуществлять поставки электрической энергии в определенные договорами точки поставки, а ОАО «Ростелеком» взяло на себя обязанность принимать поставленную электрическую энергию и оплачивать ее в сроки и на условиях, предусмотренных договорами.

5 февраля 2009 года ОАО «Энергосбыт» направило ОАО «Ростелеком» по факсу предварительное уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии за подписью начальника Петуховского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...>, указывающее на наличие у ОАО «Ростелеком» задолженности перед ОАО «Энергосбыт» в размере 15799 рублей 77 копеек. В уведомлении указывалось, что в срок до 12.02.2009г. ОАО «Ростелеком» надлежит заплатить сумму образовавшейся задолженности на расчетный счет ОАО «Энергосбыт». В противном случае, ОАО «Энергосбыт» 12.02.2009г. в 14 часов будет вынуждено ограничить режим потребления электрической энергии.

Пунктом 7.4. договора энергоснабжения №60364042 от 01.05.2008г. с подписанным протоколом согласования разногласий установлено, что потребитель (ОАО «Ростелеком») исполняет обязательство по оплате текущего потребления электрической энергии без выставления гарантирующим поставщиком (ОАО «Энергосбыт») счета (счета — фактуры), в установленных ниже размерах платежей и сроках платежей (периоды платежей): - до 15 числа месяца, в котором производится поставка, - платеж в размере 70 процентов от месячного договорного объема электроэнергии. Окончательный расчет производится до 10 числа месяца, следующего за расчетным, на основании данных учета и/или объема электроэнергии, определенного расчетным способом, и сальдо между произведенными платежами и начислениями за потребленную электроэнергию по выставленному гарантирующим поставщиком счете — фактуре.

В соответствии с актом сверки взаиморасчетов по состоянию на 31.03.2009г. между ОАО «Энергосбыт» и ОАО «Ростелеком» по договору энергоснабжения №60364042 у ОАО «Ростелеком» по состоянию на 1 января 2009г. имелась задолженность за поставленную ОАО «Энергосбыт» электрическую энергию в размере 4879 рублей 89 копеек.

Согласно акта сверки 27 января 2009г. ОАО «Ростелеком» произвело ОАО «Энергосбыт» оплату за поставленную электрическую энергию в размере 11640 рублей 24 копеек, в том числе и в счет погашения задолженности сложившейся на 1 января 2009 года. 29 января 2009 года ОАО «Ростелеком» произвело оплату за поставленную ОАО «Энергосбыт» электрическую энергию в размере 10 000 рублей 00 копеек. Сумма начисленной ОАО «Энергосбыт» платы за поставленную электрическую энергию за январь 2009 года составила 33373 рубля 08 копеек.

Следовательно, ОАО «Ростелеком» платежами от 27.01.2009г. и от 29.01.2009г. погасило имеющуюся задолженность за 2008 год и частично произвело оплату за январь 2009 года.

Согласно пункта 78 Основных положений в редакции от 28.06.2008г., действовавшей на момент направления уведомления от 05.02.2009г., гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII настоящих Правил, 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 и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода.

Пункт 7.1. Договора энергоснабжения №60364042 от 01.05.2008г. закрепляет, что расчетным периодом по договору принимается календарный месяц.

На основании изложенного, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о том что, у ОАО «Ростелеком» отсутствовала задолженность за поставленную ОАО «Энергосбыт» электрическую энергию суммарно за два и более календарных месяца.

Таким образом, у ОАО «Энергосбыт» отсутствовали законные основания для направления

предварительного уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 05.02.2009г.

Курганским УФАС России установлено, что ОАО «Энергосбыт» направляло ОАО «Ростелеком» по факсу уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 20.01.2010г., 22.03.2010г. за подписью начальника Сафакульевского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...>, указывающее на наличие у ОАО «Ростелеком» задолженности перед ОАО «Энергосбыт» в размере 498 рублей 84 копеек, 16066 рублей 08 копеек соответственно. В уведомлениях указывалось, что ОАО «Ростелеком» предлагается оплатить имеющуюся задолженность ОАО «Энергосбыт», в случае не погашения задолженности в полном объеме в отношении ОАО «Ростелеком» может быть введено полное ограничение режима потребления электрической энергии через три рабочих дня с даты введения частичного ограничения режима потребления.

В соответствии с пунктом 78 Основных положений в редакции от 17.10.2009г. гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII настоящих Правил, 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, с учетом особенностей процедуры ограничения отдельных категорий потребителей, установленных разделом XIII настоящих Правил.

Пунктом 160 Основных положений установлено, что полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии (далее - ограничение режима потребления) 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 настоящим разделом обстоятельств.

Подпунктом «а» пункта 161 Основных положений закреплено, что ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях: 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 (далее - неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств);

Согласно пункта 163 Основных положений полное ограничение режима потребления влечет за собой прекращение подачи электрической энергии потребителю путем осуществления переключений на объектах электросетевого хозяйства сетевой организации. При отсутствии такой возможности прекращение подачи электрической энергии осуществляется путем отсоединения энергопринимающих устройств потребителя от электрической сети.

Пунктом 164 Основных положений установлено, что частичное ограничение режима потребления влечет за собой снижение объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии) или фактической потребностью (для граждан-потребителей), либо прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца.

В соответствии с пунктом 168 Основных положений в отношении потребителей (отдельных объектов), частичное или полное ограничение режима потребления которых может привести к возникновению угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности либо безопасности государства, а также в отношении потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, применяется специальный порядок введения ограничения режима потребления. Перечень потребителей (отдельных объектов), ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, приведен в приложении №6. В отношении таких потребителей (отдельных объектов) в обязательном порядке определяются величины аварийной и технологической брони в соответствии с пунктами 188 и 189 настоящих Правил, которые являются существенными условиями договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии).

Согласно пункта 1 перечня Приложения № 6 к Основным положениям в редакции от 28.06.2008г. потребителям электрической энергии (отдельных объектов), ограничение режима потребления электрической энергии которых ниже уровня аварийной брони не допускается, относятся объекты

органов государственной власти и управления, медицинские учреждения и учреждения социального обеспечения, организации связи.

Курганским УФАС России установлено, что ОАО «Ростелеком» в соответствии с Уставом открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком», лицензией А029670 №29777, а также Положением о Территориальном управлении №3 Уральского филиала ОАО «Ростелеком», является организацией оказывающей услуги телефонной связи.

Таким образом, ОАО «Ростелеком» является потребителем, ограничение режима потребления которого ниже уровня аварийной брони не допускается.

Доводы ОАО «Энергосбыт» о том, что не допускается ограничение режима потребления электрической энергии только некоторых объектов организаций связи подлежат отклонению в силу того, что в приложении №6 к основным положениям функционирования розничных рынков в качестве потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, указаны организации связи, а не отдельные объекты организаций связи.

На дату направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 20.01.2010г. у ОАО «Ростелеком» имелась задолженность в размере 498 рублей 84 копеек образовавшаяся на 01.01.2010г., а также задолженность по оплате авансового платежа сроком оплаты до 5 числа - в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, за январь 2010 года; сроком оплаты до 15 числа - в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, за январь 2010 года.

На дату направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 22.03.2010г. у ОАО «Ростелеком» имелась задолженность перед ОАО «Энергосбыт» за февраль 2010 года в размере 16066 рублей 08 копеек сроком оплаты до 10 марта 2010 года; задолженность по оплате авансового платежа сроком оплаты до 5 числа - в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, за март 2010 года; задолженность по оплате авансового платежа сроком оплаты до 15 числа - в размере 35 процентов от месячного договорного объема электроэнергии, за март 2010 года.

Таким образом, Комиссией Курганского УФАС России установлено, что у ОАО «Ростелеком» на дату направления уведомлений от 20.01.2010г., от 22.03.2010г. имелась задолженность перед ОАО «Энергосбыт» соответствующая одному периоду между установленными договором сроками платежа.

Пунктом 175 Основных положений установлен общий порядок введения ограничения режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств предусматривает:

а) порядок обязательного предварительного письменного уведомления потребителя об ограничении режима потребления с указанием размера задолженности (иных неисполненных обязательств), а также даты предполагаемого введения ограничения режима потребления, которая не может наступить до истечения 5 рабочих дней с даты получения уведомления. Уведомление подписывается уполномоченным представителем инициатора введения ограничения и вручается потребителю под расписку о вручении либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии), договором оказания услуг по передаче электрической энергии;

б) обязательное введение частичного ограничения режима потребления на указанный в уведомлении срок в случае неисполнения потребителем требования о погашении задолженности в установленный в уведомлении срок;

в) полное ограничение режима потребления в случае непогашения (неоплаты) потребителем накопленной задолженности в полном объеме, включая предусмотренную соответствующим договором или законом неустойку (штраф, пени), или в случае невыполнения иного требования, содержащегося в уведомлении о введении частичного ограничения режима потребления, через 3 рабочих дня с даты введения частичного ограничения режима потребления.

Пунктом 177 Основных положений установлен специальный порядок введения ограничения режима потребления электрической энергии в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем, ограничение режима потребления которого ниже уровня аварийной брони не допускается. Порядок предусматривает следующие этапы:

а) инициатор введения ограничения направляет потребителю уведомление о возможном ограничении режима потребления до уровня технологической брони в случае непогашения (неоплаты) образовавшейся у него задолженности по оплате электрической энергии (соответствующих услуг) в определенный в уведомлении срок.

В указанный срок такой потребитель обязан погасить (оплатить) имеющуюся задолженность или принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса при условии

обеспечения им безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления;

б) инициатор введения ограничения обязан информировать о предполагаемых действиях одновременно с потребителем уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган прокуратуры, федеральный орган по государственному энергетическому надзору, федеральный орган исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций или их территориальные органы;

в) в случае непогашения (неоплаты) указанной задолженности потребителя до истечения установленного в уведомлении срока может быть введено частичное ограничение режима потребления до уровня технологической брони, а через 5 дней с даты такого ограничения режима потребления - до уровня аварийной брони.

В случае если потребитель в указанный в уведомлении срок не предпринял меры к безаварийному прекращению технологического процесса, а также не обеспечил безопасность жизни и здоровья людей и сохранность оборудования, сетевая организация не вправе производить действия по ограничению режима потребления и обязана известить об этом инициатора введения ограничения. Инициатор введения ограничения обязан повторно уведомить потребителя и уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации о дате введения такого ограничения режима потребления. Инициатор введения ограничения обязан также уведомить федеральный орган исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям (его территориальный орган). Сетевая организация в указанный в повторном уведомлении срок обязана произвести действия по введению частичного ограничения режима потребления в присутствии представителей потребителя (с обязательным уведомлением указанных органов государственной власти в случае неявки их представителей). При этом ответственность перед третьими лицами за убытки, возникшие в связи с введением ограничения режима потребления (кроме случаев, когда введение ограничения режима потребления признано в установленном порядке необоснованным), несет указанный потребитель. Эти положения также распространяются на случаи неготовности потребителя к полному ограничению режима потребления;

г) если по истечении 10 дней с даты введения ограничения режима потребления до уровня аварийной брони потребителем не будет погашена (оплачена) задолженность либо не будут выполнены иные законные требования, указанные в уведомлении о частичном ограничении режима потребления, может быть введено полное ограничение режима потребления при условии обязательного предварительного уведомления потребителя и уполномоченных органов государственной власти о дне и часе введения полного ограничения режима потребления, но не позднее 1 рабочего дня до даты введения такого ограничения режима потребления. Это положение не распространяется на потребителей, ограничение режима потребления которых ниже аварийной брони не допускается;

д) возобновление подачи электрической энергии осуществляется после полного погашения (оплаты) задолженности потребителя, либо на основании соглашения сторон или по решению суда.

Таким образом, в отношении ОАО «Ростелеком», как организации связи, ограничение режима потребления электрической энергии которой ниже уровня аварийной брони не допускается, в случае ненадлежащего исполнения Обществом обязательств применяется специальный порядок введения ограничения режима потребления.

Комиссия Курганского УФАС России исходя из положений норм пунктов 168, 175, 177 Основных положений приходит к выводу о том, что у ОАО «Энергосбыт» отсутствовали законные основания направления уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии ОАО «Ростелеком», содержащие угрозу введения полного ограничения режима потребления электрической энергии, а также ОАО «Энергосбыт» не соблюден специальный порядок направления уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии, установленный пунктом 177 Основных положений.

Доводы представителя ОАО «Энергосбыт» от том, что ОАО «Энергосбыт» вправе было направить уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии в адрес ОАО «Ростелеком», содержащие угрозу полного ограничения режима потребления электрической энергии, и вправе было ввести ограничение в силу того, что ОАО «Ростелеком» не составлен акт согласования аварийной и технологической брони, не могут быть приняты во внимание Комиссией Курганского УФАС России в силу того, что ОАО «Ростелеком» является организацией связи, в отношении которой установлен императивный запрет на введение полного ограничения режима потребления электрической энергии, и вне зависимости от наличия либо отсутствия согласованного с ОАО «Энергосбыт» акта согласования аварийной и технологической брони

полное ограничение режима потребления электрической энергии не может быть произведено. Уведомления от имени ОАО «Энергосбыт» подписаны начальником Петуховского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...> и начальником Сафакульевского участка Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...>.

Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что довод представителя ОАО «Энергосбыт» об отсутствии специальных полномочий у <...> и <...> на подписание уведомлений потребителям, ограничение режима потребления которых может привести к возникновению угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности либо безопасности государства, а также в отношении потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, подлежит отклонению в силу следующего.

Доверенность №14-09 от 01.01.2009г. на имя <...> предусматривала полномочия на подписание предупреждения и уведомлений об ограничении режима потребления потребителям согласно утвержденной программе ограничений и отключений.

В ходе рассмотрения дела №34 в Курганском УФАС России установлено, что программа ограничений и отключений в ОАО «Энергосбыт» отсутствует. В то же время процедура ограничения режима потребления ОАО «Энергосбыт» вводится.

Таким образом, <...> на момент направления предварительного уведомления от 05.02.2009г. был наделен полномочиями на подписание уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии от имени ОАО «Энергосбыт».

Кроме того, действия работников представляемого по исполнению обязательства, исходя из конкретных обстоятельств дела, могут свидетельствовать об одобрении, при условии, что эти действия входили в круг их служебных (трудовых) обязанностей или основывались на доверенности либо полномочие работников на совершение таких действий явствовало из обстановки, в которой они действовали (абз. 2 п. 1 ст. 182 Гражданского кодекса Российской Федерации).

<...> и <...> являются начальниками участков Восточного филиала ОАО «Энергосбыт», следовательно являются руководящими должностными лицами ОАО «Энергосбыт», полномочие на подписание уведомлений следует из круга их служебных (трудовых) обязанностей.

ОАО «Ростелеком», получив уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии, оценило их как начало введения процедуры ограничения электрической энергии ОАО «Энергосбыт».

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о наличии у начальников Петуховского и Сафакульевского участков Восточного филиала ОАО «Энергосбыт» <...> и <...> полномочий на подписание уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе и для потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается.

Комиссией Курганского УФАС установлено, что ОАО «Энергосбыт» направило уведомления в адрес ОАО «Ростелеком», данными действиями ОАО «Энергосбыт» начата процедура введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ОАО «Ростелеком». В уведомлениях ОАО «Энергосбыт» содержится угроза полного ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Ростелеком», что недопустимо в соответствии с требованиями пунктов 168, 177 Основных положений.

В результате направления указанных уведомлений возникла угроза прекращения энергоснабжения ОАО «Ростелеком», являющегося организацией связи, что прямо противоречит действующему законодательству. Кроме того, возникла угроза ограничения прав и законных интересов третьих лиц, в частности абонентов ОАО «Ростелеком», не обязанных нести ответственность за невыполнение ОАО «Ростелеком» договорных обязательств по оплате потребленной им электроэнергии.

Довод ОАО «Энергосбыт» относительно неопределенности договорами энергоснабжения уровня аварийной и технологической брони не свидетельствуют о правомерности направления ОАО «Энергосбыт» уведомлений содержащих угрозу полного ограничения режима потребления электроэнергии.

Из материалов дела следует, что в отношении ОАО «Ростелеком» предусмотрена аварийная броня электроснабжения – минимальных расход электрической энергии (наименьшая мощность), а также установлен специальный порядок введения ограничения, предусмотренный п. 177 Основных положений – прекращение (полное ограничение) энергоснабжения в отношении ОАО «Ростелеком» не допускается. Таким образом, даже в случае отсутствия актов согласования технологической и аварийной брони ОАО «Энергосбыт» не вправе прекращать энергоснабжение, уведомлять о прекращении энергоснабжения.

Нарушение ОАО «Ростелеком» обязательства составить и представить акт согласования аварийной и технологической брони не служит основанием считать уровень брони

неустановленным, а предоставляет другой стороне договора право предпринять меры к понуждению ОАО «Ростелеком» исполнить условия договора либо к составлению этого акта по своей инициативе и согласованию с ОАО «Ростелеком».

Комиссия Курганского УФАС России не находит основания для удовлетворения ходатайства ОАО «Ростелеком» об отзыве заявления и прекращении производства по делу №34 о нарушении ОАО «Энергосбыт» антимонопольного законодательства, в силу того, что действующим законодательством не предусмотрено право Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства прекратить рассмотрение дела в связи с отзывом заявления.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ОАО «Энергосбыт» Приказом руководителя Курганского УФАС России от 26.07.2007г. №76, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по виду деятельности - купля — продажа (поставка) электрической энергии с долей более 50% в географических границах Курганской области.

Согласно, пункту 3.6.5. Приказа ФАС России от 17.01.2007г. №5 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы 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» определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Таким образом, ОАО «Энергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке купли — продажи (поставки) электрической энергии с долей более 50% в географических границах Курганской области.

ОАО «Энергосбыт» направлением уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии от 05.02.2009г., от 20.01.2010г., от 22.03.2010г. в адрес ОАО «Ростелеком» нарушило запрет, установленный частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ОАО «Энергосбыт» направило в адрес ОАО «Ростелеком» письма от 02.06.2010г. исх. 976-В и от 06.08.2010г. исх. 1556-В, в которых просит считать уведомления недействительными.

Комиссия Курганского УФАС России пришла к выводу, что ОАО «Энергосбыт» путем отзыва уведомлений прекратило нарушение антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России

Решила:

1.Признать положение ОАО «Энергосбыт» доминирующим на товарном рынке по купле — продаже (поставке) электрической энергии в географических границах Курганской области.

2.Признать нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Энергосбыт», выразившемся в необоснованном направлении уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии от 05.02.2009г., от 20.01.2010г., от 22.03.2010г. в адрес ОАО «Ростелеком».

3.Прекратить рассмотрение дела №34 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий

ОАО «Энергосбыт».

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