

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03-15/24

09 июня 2016 года

город Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена 07 июня 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 09 июня 2016 года

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии – заместителя руководителя Поповой И.Н., членов комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Гисматуллина Р.Р., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Рединой Е.Н., рассмотрев дело № 05-03-15/24 по признакам нарушения акционерным обществом «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075, ОГРН 1027700050278, КПП 770501001; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 4; дата регистрации 13.07.2001) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии:

<...> – представителя АО «АтомЭнергоСбыт» по доверенности № 16 от 27.04.2016, сроком действия до 19.04.2017,

УСТАНОВИЛА:

В Мурманское УФАС России с заявлением обратилось общество с ограниченной ответственностью «Каскад» (далее – Заявитель, ООО «Каскад») по вопросу о нарушении антимонопольного законодательства филиалом «КолАтомЭнергоСбыт» Акционерного общества «АтомЭнергоСбыт» (далее – Гарантирующий поставщик), выразившегося в одностороннем отказе от исполнения договора энергоснабжения № 513107777 от 01.06.2015, заключённого в целях оказания услуг по снабжению электрической энергией многоквартирных жилых домов города Гаджиево ЗАТО Александровск Мурманской области, находящихся под управлением Заявителя. Заявитель полагает, что данные действия Гарантирующего поставщика противоречат требованиям законодательства и ущемляют интересы хозяйствующего субъекта.

По результатам рассмотрения заявления приказом Мурманского УФАС России № 138 от 03.11.2015 в отношении Гарантирующего поставщика было возбуждено дело № 05-03-15/24 о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании части 3 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» определением № 05-03-15/24-279 от 25.01.2016 рассмотрение дела было приостановлено в связи с рассмотрением Октябрьским районным судом города Мурманска гражданского дела, имеющего значение для рассмотрения дела № 05-03-15/24, по иску Мурманского прокурора по надзору за исполнением законов на особо режимных объектах в защиту неопределенного круга лиц, предметом которого являлся вопрос о признании указанных действий Гарантирующего поставщика незаконными.

Производство по делу возобновлено определением № 05-03-16/4-1880 от 22.04.2016 в связи со вступлением в законную силу решения Октябрьского районного суда города Мурманска от 02.02.2016 по делу № 2-84/2016 об отказе в признании незаконными действий Гарантирующего поставщика по одностороннему отказу от исполнения договора энергоснабжения от 01.06.2015 № 513107777.

В соответствии с частями 1, 3, 4 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

К отношениям по договору снабжения электрической энергией правила настоящего параграфа применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Согласно статье 426 ГК РФ, публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится.

Отказ лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определено, что гарантирующий поставщик электрической энергии – это коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального закона «Об электроэнергетике», в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика. При необоснованном уклонении гарантирующего поставщика от заключения договора купли-продажи электрической энергии

обратившееся к нему лицо вправе обратиться в суд с требованием о понуждении гарантирующего поставщика заключить указанный договор.

Приказом Минэнерго России от 23.01.2015 N 14 акционерному обществу «АтомЭнергоСбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика с зоной деятельности, включающей территорию Мурманской области за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Правила деятельности гарантирующих поставщиков, порядок взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с организациями технологической инфраструктуры на розничных рынках определены Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

Разделом III Основных положений определены правила заключения договоров между потребителями (покупателями) и гарантирующими поставщиками, правила их исполнения, существенные условия таких договоров, а также условия договоров, заключаемых потребителями (покупателями) с энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями, производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках.

В соответствии с пунктами 28, 29 Основных положений, договор энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) является публичным.

В соответствии со статьей 162 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) обязанностью управляющей организации по договору управления многоквартирным домом является предоставление коммунальных услуг собственникам помещений в таком доме и пользующимися помещениями в этом доме лицами.

Согласно статье 154 ЖК РФ и Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354) (далее – Правила № 354) электроснабжение является коммунальной услугой.

Согласно пункту 13 Правил № 354, предоставление коммунальных услуг обеспечивается управляющей организацией, посредством заключения с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов при предоставлении коммунальных услуг потребителям, в том числе путем их использования при производстве отдельных видов коммунальных услуг (отопление, горячее водоснабжение) с применением оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, и надлежащего исполнения таких договоров.

Установлено, что Заявитель осуществляет деятельность по управлению многоквартирными жилыми домами в городе Гаджиево ЗАТО Александровск Мурманской области.

Заявителем и Гарантирующим поставщиком во исполнение решения Полярного

районного суда от 26.05.2015 по делу № 2-3/96/2015 был заключен договор энергоснабжения № 513107777 от 01.06.2015 (далее – Договор) в целях предоставления услуг по снабжению электрической энергией многоквартирных жилых домов города Гаджиево ЗАТО Александровск Мурманской области, находящихся под управлением Заявителя.

Предметом Договора является обязанность Гарантирующего поставщика по продаже электрической энергии (мощности), а также оказание услуг по передаче электрической энергии и услуг, являющихся неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии; и обязанность Заявителя по оплате приобретаемой электрической энергии (мощности) и оказанных услуг.

Расчеты по договору производятся путем перечисления потребителем денежных средств на расчетный счет гарантирующего поставщика до 15 числа каждого месяца, следующего за расчетным (пункты 5.2, 5.3 Договора).

Пунктом 9.4 Договора предусмотрено право гарантирующего поставщика на отказ от исполнения договора полностью в одностороннем порядке «в порядке, предусмотренном действующим законодательством». При этом порядок реализации такого права в тексте договора не раскрывается.

Пунктом 53 Основных положений предусмотрено право гарантирующего поставщика в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора энергоснабжения полностью в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения потребителем обязательства по оплате при условии уведомления такого потребителя об отказе за 10 рабочих дней до заявляемой даты отказа от договора.

17.07.2015 года Гарантирующий поставщик направил в адрес Заявителя уведомление об отказе с 01.08.2015 от исполнения Договора в связи с неисполнением Заявителем обязанности по оплате поставленной электрической энергии. Уведомление было получено адресатом в тот же день.

Согласно пункту 1 статьи 450 ГК РФ, изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

В соответствии с абзацем 2 пункта 1 статьи 546 ГК РФ, в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

В качестве такого основания статьей 523 ГК РФ, определено существенное нарушение договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

В силу абзаца четвертого пункта 2 статьи 450 ГК РФ, существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 68 Основных положений предусмотрено, что исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья,

жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению (коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, предоставляемой исполнителем коммунальной услуги с использованием электрической энергии при отсутствии централизованных теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 N 124 (далее – Правила № 124).

В соответствии с пунктом 3 Правил № 124 договоры ресурсоснабжения заключаются в порядке, установленном гражданским законодательством Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящими Правилами особенностей.

Подпункт «а» пункта 30 Правил № 124 определяет, что в договоре ресурсоснабжения может предусматриваться право для ресурсоснабжающей организации отказаться от его исполнения полностью при наличии у исполнителя признанной им по акту сверки расчетов или подтвержденной решением суда задолженности перед ресурсоснабжающей организацией за поставленный коммунальный ресурс в размере, превышающем стоимость соответствующего коммунального ресурса за 3 расчетных периода (расчетных месяца).

Решением Октябрьского районного суда города Мурманска от 02.02.2016 по делу № 2-84/2016 об отказе в признании незаконными рассматриваемых действий Гарантирующего поставщика установлено, что исходя из системного толкования приведенных норм, пунктом 1 статьи 450 ГК РФ предоставлено право сторонам договора предусмотреть возможность его расторжения по соглашению, абзацем 2 пункта 1 статьи 546 ГК РФ - право энергоснабжающей организации отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в случае существенного нарушения договора (статья 523 ГК РФ) под которым признается нарушение, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (пункт 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ). При этом, обязательные к применению при заключении договора энергоснабжения Правила № 124 в подпункте «а» пункта 30 предусматривают возможность сторон согласовать в договоре условие о праве ресурсоснабжающей организации расторгнуть договор, по дополнительным основаниям, а именно в связи с наличием у исполнителя коммунальной услуги задолженности, при определенных пунктом условиях.

Пунктом 9.4 Договора энергоснабжения предусмотрено право гарантирующего поставщика в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Вместе с тем, данным судебным актом установлено, что договор энергоснабжения № 513107777 не содержит условий, предусматривающих право на отказ гарантирующего поставщика от исполнения договора по основанию,

предоставленному в подпункте «а» пункта 30 Правил № 124, в связи с чем у ответчика не возникло обязательств по соблюдению, установленного этим пунктом Правил № 124 порядка, предшествующего направлению уведомления.

Судом также был сделан вывод, что в рассматриваемом случае применению в части расторжения договора электроснабжения в одностороннем порядке подлежат нормы ГК РФ, с особенностями, установленными для договоров снабжения электрической энергией законами и правовыми актами об энергоснабжении.

Согласно представленной Гарантирующим поставщиком позиции по делу (письмо от 06.06.2016 № б/н), ООО «Каскад» в период действия договора энергоснабжения систематически уклонялось от добровольного погашения задолженности за электрическую энергию по договору энергоснабжения №513107777 в полном размере, в связи с чем АО «АтомЭнергоСбыт» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Мурманской области за взысканием денежных средств. Данный факт также установлен в ходе рассмотрения дела №2-84/2016 в Октябрьском районном суде г. Мурманска. Остаток задолженности по договору энергоснабжения образовавшейся летом 2015 года был погашен ООО «Каскад» только 22.01.2016.

Таким образом, по мнению Гарантирующего поставщика, в результате указанных действий ООО «Каскад» в период с лета 2015 года по 22.01.2016 АО «АтомЭнергоСбыт» несло убытки, оплачивая проценты по кредитам в связи с необходимостью оплачивать электрическую энергию, приобретенную на оптовом рынке электрической энергии.

В силу абзаца 4 пункта 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с пунктом 6.2 статьи 155 ЖК РФ управляющая организация, товарищество собственников жилья либо жилищный кооператив или иной специализированный потребительский кооператив, которые получают плату за коммунальные услуги, осуществляют расчеты за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг, с лицами, с которыми такой управляющей организацией, товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом заключены договоры холодного и горячего водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопления (теплоснабжения, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления), в соответствии с Требованиями к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 (далее - Требования № 253).

Пунктами 6, 7 Требований № 253 предусмотрено ежедневное перечисление исполнителем коммунальной услуги в адрес ресурсоснабжающей организации платежей, поступающих от населения из чего, по мнению Гарантирующего поставщика, следует, что ООО «Каскад» не исполнял надлежащим образом данное требование законодательства. И в связи с существенным нарушением ООО

«Каскад» условий договора энергоснабжения № 513107777 в части неисполнения требований законодательства РФ о перечислении денежных средств Гарантирующему поставщику, последний был вынужден расторгнуть договор энергоснабжения в соответствии с законодательством РФ.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 10 Федерального 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Согласно позиции, определенной пунктом 4 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального закона «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Как следует из вступившего в законную силу решения Октябрьского районного суда города Мурманска от 02.02.2016 по делу № 2-84/2016, ООО «Каскад» принятые по спорному договору энергоснабжения обязательства по внесению платы за поставляемую услугу в обусловленном законом порядке не исполнял, что привело к образованию задолженности, размер которой по состоянию на 17.07.2015 составил 1 824 573 рубля 70 коп.

Не получение оплаты за поставленную в определенных договором объемах электроэнергию, гарантирующий поставщик в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора с ООО «Каскад» для бесперебойных расчетов с поставщиками на оптовом рынке.

Судом установлено, что нарушение исполнителем услуги – ООО «Каскад» договора в части его оплаты является существенным, дающим право Гарантирующему поставщику на расторжение договора в одностороннем порядке путем направления уведомления исполнителю в сроки, установленные пунктом 53 Основных положений. При этом для его расторжения по указанным основаниям не требуется наличие признанной задолженности за три расчетных периода.

Кроме того было установлено, что право населения (потребителей) г. Гаджиево на надлежащее получение коммунального ресурса нарушены не были, поскольку с даты расторжения договора (01.08.2015) данные потребители были приняты Гарантирующим поставщиком на обслуживание.

В связи с изложенным, Октябрьским районным судом города Мурманска решением от 02.02.2016 по делу № 2-84/2016 был дан отказ в удовлетворении исковых требований о признании незаконными действий Гарантирующего поставщика по одностороннему отказу от исполнения договора энергоснабжения от 01.06.2015 № 513107777.

Таким образом, вступившим в законную силу судебным актом установлено, что в рассматриваемых обстоятельствах Гарантирующим поставщиком были предприняты все надлежащие меры по соблюдению требований гражданского законодательства и законодательства РФ в сфере электроэнергетики, а значит такие действия были совершены в пределах осуществления субъективных гражданских прав.

Согласно части 2 статьи 13 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, вступившие в законную силу судебные постановления являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

В связи с изложенным и с учетом разъяснений, данных в постановлении Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30, комиссия приходит к выводу об отсутствии признаков злоупотребления собственными гражданскими правами, а следовательно и признаков злоупотребления доминирующим положением в действиях Гарантирующего поставщика при одностороннем отказе от исполнения договора энергоснабжения от 01.06.2015 № 513107777.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 41, 45, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 05-03-15/24, возбужденного в отношении акционерного общества «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075, ОГРН 1027700050278, КПП 770501001; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 4; дата регистрации 13.07.2001) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» при одностороннем отказе Филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» (ул. Коминтерна, 5, г. Мурманск, 183038) от исполнения договора энергоснабжения № 513107777 от 01.06.2015, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

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