

18 февраля 2010 года
город Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

Председатель Молчанов Е.Г. – зам. руководителя управления;
Комиссии:
Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – зам. начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Путилина И.В. – старший специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

рассмотрев дело № 1041 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Донэнергосбыт» (далее по тексту – ООО «Донэнергосбыт»; 344037, г. Ростов-на-Дону, ул. 14 Линия, 86), статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителя ООО «Донэнергосбыт»: <...> (доверенность № 194 от 11.01.2010 года), представителя ОАО «Донэнерго»: <...> (доверенность № 3875 от 30.12.2009 года), представителя ТСЖ «Гарант-2»: <...> (протокол № 2 от 17.11.2007 года),

УСТАНОВИЛА:

03.11.2009 года в Ростовское УФАС России поступило обращение товарищества собственников жилья «Гарант-2» (далее по тексту ТСЖ «Гарант-2», 344092, г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1) о нарушении ООО «Донэнергосбыт» антимонопольного законодательства, в части осуществления действий, ущемляющих интересы ТСЖ «Гарант-2», а также жителей многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева 22/1.

По мнению заявителя, нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «Донэнергосбыт» выразилось в следующем:

Между ТСЖ «Гарант-2» и ООО «Донэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения № 9732 от 28 декабря 2008 года.

Уведомлением № 89 от 14.08.2009 года ООО «Донэнергосбыт» сообщило ТСЖ «Гарант-2» об ограничении режима потребления электроэнергии в связи с образовавшейся задолженностью за январь-июль 2009 года в размере 481 560,80 руб. с 09-00 до 16-00 часов с 10.09.2009 года по 14.09.2009 года.

Кроме того, письмом № 01/4618 от 17.08.2009 года ООО «Донэнергосбыт» уведомило ТСЖ «Гарант-2» о том, что «... в случае непогашения ТСЖ «Гарант-2» задолженности по оплате электроэнергии, ООО «ДЭС» будет вынуждено в соответствии с п.п. 161, 171 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530, инициировать меры по ограничению режима потребления электрической энергии ... с 10.09.2009 года по 14.09.2009 года – частичное ограничение, 06.10.2009 года – полное ограничение...», в связи с образовавшейся задолженностью по оплате за потребленную электрическую энергию за январь-июль 2009 года в размере 481 560, 80 рублей.

07.10.2009 года ООО «Донэнергосбыт» произвело ограничение подачи электроэнергии в многоквартирный жилой дом, расположенный по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1.

Между тем, пунктом 78 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 года № 530 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 02.10.2009 года № 785 – действующей на момент ограничения подачи электроэнергии многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1) (далее по тексту – **Правила № 530**), установлено, что гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII 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, а если соответствующим договором не установлено иное. Приостановление подачи

электрической энергии в рамках оказания коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, данное положение Правил № 530 не является основанием для ограничения подачи электрической энергии ТСЖ «Гарант-2».

Кроме того, Правила № 530 не могут применяться при взаимоотношениях между ООО «Донэнергосбыт» и ТСЖ «Гарант-2», поскольку они противоречат Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 года № 307 (далее по тексту - **Правила № 307**).

В этой связи ТСЖ «Гарант-2» полагает, что ООО «Донэнергосбыт» злоупотребило доминирующим положением на рынке услуг энергоснабжения путем осуществления действий, ущемляющих интересы жителей многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1 и ТСЖ «Гарант-2», что запрещено частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Донэнергосбыт» в своих пояснениях (исх. № 4109 от 07.12.2009 года) указало следующее: «...энергоснабжение жилого дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1 ... осуществляется на основании договора энергоснабжения № 9732 от 29.12.2008 года ...ТСЖ «Гарант» принял на себя обязанность производить оплату потребленной электроэнергии ежемесячно не позднее 10 числа месяца, следующего за расчетным ... оплата потребленной электроэнергии производится ТСЖ не в полном объеме и в нарушение предусмотренных договором сроков ... согласно п. 3.2.2. договора ООО «Донэнергосбыт» вправе вводить полное и (или) частичное ограничение режима потребления электроэнергии после письменного уведомления потребителя в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электроэнергии ...непринятие мер потребителем по погашению задолженности послужило основанием для направления уведомления от 14.08.2009 года № 89 о наличии задолженности ... и возможном дальнейшем введении ограничения режима потребления электроэнергии ...Поскольку задолженность не была погашена, ООО «Донэнергосбыт» вынуждено было инициировать ограничение электроэнергии с 06.10.2009 года ...после частичного погашения задолженности режим потребления электроэнергии был восстановлен ...».

ОАО «Донэнерго» пояснило, что энергоснабжение многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1, было возобновлено 09.10.2009 года в 17 ч. 00 мин. в соответствии с заявкой ООО «Донэнергосбыт» № 3/720.

Исследовав материалы дела, оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

ООО «Донэнергосбыт» приказом территориального управления антимонопольного органа от 08.11.2006 года № 32-р включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35 процентов, по виду деятельности – розничная реализация электрической энергии, с долей более 65 процентов.

Постановлением Региональной службы по тарифам Ростовской области от 13.10.2006 года № 10/1 ООО «Донэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика на территории Ростовской области.

Согласно пункту 3.6.5. 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, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 года № 5, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 23.05.2007 года за № 9541, доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в Реестр хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35 процентов.

Таким образом, положение ООО «Донэнергосбыт» на рынке услуг по розничной реализации электрической энергии – на котором были ущемлены интересы граждан – потребителей, является доминирующим.

В этой связи на деятельность ООО «Донэнергосбыт» на указанном рынке распространяются ограничения, установленные статьей 10 ФЗ «О защите конкуренции», устанавливающие запрет на злоупотребление доминирующим положением, в том числе, путем осуществления действий, способных ущемить интересы других лиц.

Статья 38 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее по тексту – ФЗ «Об электроэнергетике») устанавливает невозможность отключения от потребления электрической энергии, потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии.

Под потребителями электрической энергии, в том числе понимаются лица, потребляющие электрическую энергию для собственных бытовых нужд.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 307 гражданин, использующий коммунальные услуги (куда включены и услуги электроснабжения) для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности – является «потребитель».

Как следует из пункта 78 Правил № 530, принятого в рамках реализации полномочий определенных статьей 21 ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик вправе приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения (договору купли-продажи (поставки) электрической энергии) при неисполнении покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии и оказанных услуг суммарно за два и более расчетных периода, а если соответствующим договором не установлено иное.

Однако пунктом 78 Правил № 530 также определено исключение из приведенного общего правила, а именно: «...Приостановление подачи электрической энергии в рамках оказания коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации...».

Согласно части 2 статьи 5 Жилищного кодекса Российской Федерации, иллицное законодательство состоит из Кодекса, принятых в соответствии с Кодексом других федеральных законов, а также изданных в соответствии с ними указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, принятых законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления.

В рамках реализации части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации утверждены Правила № 307.

Как следует из положений утвержденных пунктом 79 Правил № 307, исполнитель (в данном случае ТСЖ «Гарант-2») вправе без предварительного уведомления потребителя приостановить предоставление коммунальных услуг в случае:

а) возникновения или угрозы возникновения аварийных ситуаций на оборудовании или сетях, по которым осуществляются водо-, тепло-, электро- и газоснабжение, а также водоотведение;

б) возникновения стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, а также при необходимости их локализации и устранения.

Таким образом, действующее законодательство, в том числе пункт 38 ФЗ «Об электроэнергетике», пункт 78 Правил № 530, раздел 10 Правил № 307, предполагает возможность приостановления исполнения обязательств по договору энергоснабжения, в случае если предоставление коммунальных услуг ограничено только тем потребителям, которые имеют задолженность за 6 расчетных периодов определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов и только персонально (без отключения от потребления электрической энергии, потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате потребленных коммунальных ресурсов).

Довод ООО «Донэнергосбыт» о невозможности определения потребителей имеющих задолженность за 6 расчетных периодов не может быть принят по следующим основаниям:

Приостановление исполнения обязательств по договору является одним из методов защиты гражданских прав ООО «Донэнергосбыт», предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, который содержит и иные способы, например статья 11 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает возможность судебной защиты гражданских прав.

Невозможность определения величины задолженности за 6 расчетных периодов определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов каждого потребителя электрической энергии проживающего многоквартирном жилом доме по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1 не лишает ООО «Донэнергосбыт» возможности защищать свои права иными способами, нежели приостановление исполнения обязательств по договору энергоснабжения.

При этом, ООО «Донэнергосбыт» отключая одного или нескольких лиц имеющих задолженность за 6 расчетных периодов определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов, одновременно отключает и лиц, добросовестно оплачивающих потребленные коммунальные ресурсы.

Данные действия ООО «Донэнергосбыт» представляют собой злоупотребление правом, в форме злоупотребления доминирующим положением.

Материалами дела подтверждается, что энергоснабжение многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Беляева, 22/1, было возобновлено 09.10.2009 года в 17 ч. 00 мин. в соответствии с заявкой ООО «Донэнергосбыт» № 3/720.

В связи с добровольным устранением ООО «Донэнергосбыт» нарушения антимонопольного

законодательства и его последствий и на основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 1041 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с добровольным устранением ООО «Донэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

Е.Г. Молчанов
О.С. Бубельцова
И.В. Путилина

Решение может быть обжаловано в течение 3-х месяцев со дня принятия.