РЕШЕНИЕ
по делу № 295-11-а

Резолютивная часть оглашена 08.11.2011г.
В полном объеме решение изготовлено 21.11.2011г. г. Пермь
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
Председатель Комиссии: - <…> ., заместитель руководителя управления;
Члены комиссии: - <…>., главный специалист-эксперт отдела контроля локальных и естественных монополий
- <…>., специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков,
в присутствии представителей:
ответчика – Закрытого акционерного общества «КЭС-Мультиэнергетика» (далее также – ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика») - <…> (доверенность);
заявителя – Муниципального унитарного предприятия «Водоканал» (далее также – МУП «Водоканал») - <…> (доверенность);
заинтересованного лица – Открытого акционерного общества «Коммунальные системы - Прикамье» (далее также – ОАО «КС-Прикамье») - <…> (доверенность),
рассмотрев дело № 295-11-а по признакам нарушения ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» (614002, г. Пермь, ул. Чернышевского, 11а; 614007, г. Пермь, ул. Тимирязева, 37) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся во введении 17.12.2010г. ограничения режима потребления электрической энергии на объекты МУП «Водоканал» - водопроводные насосные станции №№1,2,3,5 путём полного отключения электроэнергии, в результате чего были ущемлены интересы третьих лиц – жителей города Чайковский

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю поступило заявление (вх. от 15.02.2011г. № 2005-11) МУП «Водоканал» с жалобой на действия ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика», выразившиеся в приостановлении исполнения договора электроснабжения путём введения 17.12.2010г. ограничения режима потребления электрической энергии на водопроводные насосные станции №№ 1,2,3,5 на основании уведомления № 650-02-19-1/1940.
В ходе рассмотрения дела ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» не признало факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пояснило, что в связи с наличием задолженности МУП «Водоканал», ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» инициировало введение ограничения режима потребления электрической энергии резервных вводов ВНС №№1,2,3,5. Электрическая энергия продолжала поступать по основным вводам на данные объекты, соответственно не прерывался и процесс водоснабжения потребителей МУП «Водоканал».
ОАО «КС-Прикмье» пояснило, что ввело ограничение режима потребления электрической энергии на объекты МУП «Водоканал» на основании заявки ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» № 538 от 10.12.2010г., путём выключения отключающих аппаратов электросетевого хозяйства сетевой организации в соответствии с актом согласования технологической и аварийной брони электроснабжения МУП «Водоканал».
В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» является хозяйствующим субъектом, основной целью деятельности которого является извлечения прибыли. Помимо прочих, ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» осуществляет и такой вид деятельности, как реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности).

Приказом Пермского УФАС России от 28.11.2008г. № 450-п ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, с долей на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии (ОКВЭД 40.13.2) более 50% в границах г. Чайковский по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО КЭС Прикамье.

По результатам анализа рынка и оценки состояния конкурентной среды на рынке электрической энергии (мощности) на территории Пермского края, проведенного Пермским УФАС России 25.04.2011г., ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» занимает 58,96% доли рынка по купле-продаже (поставке) электрической энергии в границах г. Чайковский на границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «КС-Прикамье».

ОАО «КС-Прикамье» является сетевой организацией и оказывает услуги по передаче электрической энергии (код ОКВЭД 40.10.12.).

МУП «Водоканал» - водоснабжающая организация г. Чайковский.

Между МУП «Водоканал» и ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» заключён договор электроснабжения от 21.04.2010г. № 11001500, в соответствии с которым Гарантирующий поставщик (ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика») обязуется осуществлять продажу (поставку) Потребителю через присоединённую сеть электрической энергии и мощности, а Потребитель (МУП «Водоканал») обязуется своевременно оплачивать принятую электрическую энергию и мощность.

Ограничение (полностью и (или) частичного) режима потребления электрической энергии и мощности потребителю производится в порядке, установленном действующим законодательством (п. 8.2 Договора).

В соответствии с перечнем оборудования, присоединённого к системе учёта электрической энергии по насосным станциям МУП «Водоканал», подписанным главным энергетиком МУП «Водоканал», объекты ВНС-1, ВНС-2, ВНС-5 имеют 2 ввода: основной и резервный с соответствующими номерами счётчиков.

В соответствии с актами плановой замены счётчиков №292 от 22.12.2010г., № 293б от 23.12.2010г. следующие объекты имеют соответствующие номера счётчиков:

- РТП 1 ВНС-1 вв.1 Речная у СУ - 70508123229;
- РП 4 ВНС-2 вв. 1 г. Чайковский - 0721570508112445
- ВНС-5 вв.1 Советская - 865681006128999

09.12.2010г. ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» было направлено МУП «Водоканал» уведомление № 650-02-19-1/1940, согласно которому ответчик уведомил заявителя о наличии неоплаченной задолженности в сумме 4 075 835 руб. 85 коп., необходимости оплаты в срок до 15.12.2010г. и о введении режима ограничения потребления электроэнергии путём отключения объектов:

- РТП1 ВНС-1 вв.1, Речная у СУ-1 (ТУ 1501, сч. № 70508123229);
- ТП146 ВНС-3, г. Чайковский (ТУ 2001, сч. № 286722)
-ВНС-3, г. Чайковский (ТУ 101, сч. № 121261);
- ВНС-5 вв.1, Советская ул. (ТУ 2403, сч. № 0865681006128999);
- РП 4 ВНС-2 вв.1 г. Чайковский (ТУ 2501, сч. № 0721570508112445)

На основании заявки № 538 сетевая организация - ОАО «КС-Прикамье» с 17.12.2010г. произвело ограничение электроснабжения путём прекращения подачи электрической энергии с 10.00ч. до 14.00 ч. ежедневно на следующие объекты:
- РТП1 ВНС-1 вв.1, Речная у СУ-1 (ТУ 1501, сч. № 70508123229);
- ВНС-5 вв.1, Советская (ТУ2403, сч. № 0865681006128999);
- РП 4 ВНС-2 вв.1 г. Чайковский (ТУ 2501, сч. № 0721570508112445)
Ограничение подачи в отношении ВНС-3 не вводилось, поскольку расход электроэнергии по данной водонасосной станции отсутствует с февраля 2010г., что подтверждается выпиской показаний по абоненту МУП «Водоканал».
Факт наличия задолженности МУП «Водоканал» перед ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» на момент введения ограничения электроснабжения Заявителем не оспаривается.
23.12.2010г. электроснабжение объектов, указанных в заявке № 538, было восстановлено на основании направленного ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» в адрес ОАО «КС-Прикамье» отзыва заявки № 538 от 23.12. 2010г.
Доказательств ущемлений чьих-либо интересов помимо интересов МУП «Водоканал», являющегося должником, последним в материалы дела представлено не было.
При принятии решения Комиссия руководствовалась следующим
Принципы недопустимости использования своих прав в нарушение прав других лиц, а также недопущение экономической деятельности, направленной на монополизацию, установлены статьями 17, 34 Конституции Российской Федерации.
Злоупотребление правом и доминирующим положением на рынке запрещено статьей 10 ГК РФ. Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).
В соответствии со статьей 3 Закона о защите конкуренции, настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.
В соответствии со ст. 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):
1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном

рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.
В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает тридцать пять процентов, за исключением указанных в частях 3, 6 и 6.1 настоящей статьи случаев.
Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке запрещено ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе п. 4 части 1 статьи 10, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе, экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также, если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.
Согласно п. 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии от 31.08.2006г. № 530 (далее также - Положения № 530) ограничение режима потребления может вводиться, в том числе и в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения 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 п. 168 Положений № 530 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 N 6.
Согласно п. 2 указанного в Приложении № 6 перечня к таким объектам относятся объекты водоснабжения и канализации, объекты вентиляции, водоотлива и основные подъёмные устройства угольных и горнорудных предприятий, метрополитен.
В соответствии с п. 170 Положений № 530 ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств или в случае прекращения обязательств сторон по договору должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к одним и тем же

распределительным устройствам соответствующей сетевой организации.
Ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств, а также в случае прекращения исполнения обязательств сторон по договору в отношении потребителей, указанных в пункте 168 настоящих Правил, осуществляется в соответствии с п. 177 Положений № 530
Руководствуясь вышеизложенным, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.
ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» ведёт деятельность на рынке производства электроэнергии.
ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика», имея долю на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии более 50% в границах города Чайковский по границе балансовой принадлежности электрических сетей ОАО «КС-Прикамье», занимает доминирующее положение.
МУП «Водоканал» - водоснабжающая организация, действующая на территории г. Чайковский.
Из материалов дела следует и сторонами не оспаривается наличие задолженности МУП «Водоканал» перед ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» за потреблённую электрическую энергию по заключённому между сторонами договору от 21.04.2010г. № 11001500.
Наличие задолженности является основанием для введения ограничения (прекращения) режима потребления тепловой энергии на объекты Потребителя, в случае соблюдения норм действующего законодательства.
Как следует из материалов дела, ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» с привлечением сетевой организации – ОАО «КС-Прикамье» ввело режим ограничения потребления электрической энергии на резервные вводы объектов - ВНС-1, ВНС-2, ВНС- 05.
Отключение указанных резервных вводов не повлекло ограничения электроснабжения МУП «Водоканал», поскольку ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» обеспечивало электроснабжением указанные объекты по основным вводам в границах своей ответственности и балансовой принадлежности.
ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» был соблюдён, установленный Положениями № 530 порядок введения ограничения режима потребления электрической энергии на объекты МУП «Водоканал».
Кроме того, в материалах дела отсутствуют доказательства отсутствия водоснабжения на территории г. Чайковский в период с 17.12.2010г. по 23.12.2010г. из – за введённого со стороны ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» ограничения режима потребления электрической энергии на объекты МУП «Водоканал» - ВНС -1, ВНС-2, ВНС-5.
Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что в действиях ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» нет признаков нарушения антимонопольного законодательства, следовательно, не находит оснований для признания в действиях ЗАО «КЭС-Мультиэнергетика» нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу, возбужденному по признакам нарушения ЗАО «КЭС-

Мультиэнергетика» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить ввиду отсутствия в рассматриваемых комиссией действиях нарушения антимонопольного законодательства.

2. Оснований для выдачи предписания нет, ввиду отсутствия в рассматриваемых комиссией действиях нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.