

РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «12» февраля 2015 года

В полном объеме решение изготовлено «17» февраля 2015 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Сешенов А.А. руководитель

Члены Комиссии:

Жданов Г.И. заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы

Гребенщиков М.А. старший государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Талинская А.С. государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Шипулина Ю.А. специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

в присутствии:

от заявителя: ОАО «МРСК Центра» в лице филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» - представитель <...> по доверенности № 168 от 24.11.2014г.,

от ответчика: ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» - представитель <...> по доверенности № 1-9/15 от 01.01.2015г., представитель <...> по доверенности № 1-5/15 от 01.01.2015г.

от заинтересованного лица: ООО ЖКХ «Воловское» - директор <...>,

рассмотрев дело № 5 по признакам нарушения ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» <...> части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Липецкого УФАС России поступило заявление от филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» по вопросу нарушения ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (далее - ОАО «ЛЭСК») антимонопольного законодательства путем расторжения в одностороннем порядке договора энергоснабжения с ООО ЖКХ «Воловское», в отношении которого ограничение режима потребления электрической энергии ниже уровня аварийной брони не допускается.

С целью объективного и всестороннего рассмотрения данного заявления Липецким УФАС России была получена необходимая информация и документы, в результате анализа которых установлено следующее.

ОАО «ЛЭСК» (гарантирующий поставщик) и ООО ЖКХ «Воловское» (потребитель) заключили договор электроснабжения от 01.01.2012г. № 90, в соответствии с которым гарантирующий поставщик обязался осуществлять продажу электроэнергии, через привлечение третьих лиц оказывать потребителю услуги по передаче электроэнергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электроэнергией потребителей, а покупатель обязался оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги.

Согласно п. 3.2.1 договора электроснабжения от 01.01.2012г. № 90 гарантирующий поставщик имеет право прекратить поставку электрической энергии полностью или частично в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения покупателем обязательств по оплате за один и более период платежа электрической энергии.

01.10.2013г. ОАО «ЛЭСК» направило в ООО ЖКХ «Воловское» претензию № 29-628 с просьбой оплатить задолженность в размере 1 154 265 рублей, в противном случае ОАО «ЛЭСК» будет вынуждено в одностороннем порядке расторгнуть договор энергоснабжения.

15.10.2013г. ОАО «ЛЭСК» направило в адрес филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» уведомление № 29-652 о расторжении договора энергоснабжения, заключенного с ООО ЖКХ «Воловское», с 12.11.2013г.

15.10.2013г. ОАО «ЛЭСК» направило в адрес ООО ЖКХ «Воловское» уведомление № 29-655 о расторжении договора энергоснабжения, заключенного с ООО ЖКХ «Воловское», с 12.11.2013г., в связи с тем, что по состоянию на 01.09.2013г. имеется задолженность в размере 1 154 265 рублей. Копия данного уведомления направлена в филиал ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго».

15.10.2013г. ОАО «ЛЭСК» направило в адрес ООО ЖКХ «Воловское» уведомление № 29-654 о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии в следующем порядке: 31.10.2013г. ограничение до уровня технологической брони - вся фактическая мощность кВт, 06.11.2013г. ограничение до уровня аварийной брони - вся фактическая мощность кВт, 12.11.2013г. - полное ограничение.

15.10.2013г. ОАО «ЛЭСК» направило в адрес филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» уведомление № 29-651 о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ООО ЖКХ «Воловское» с 12.11.2013г.

Право на односторонний отказ от исполнения обязательств по договору

энергоснабжения в случае нарушения обязательств по оплате вытекает из положений пункта 53 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), согласно которому в случае если по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с гарантирующим поставщиком, потребителем (покупателем) не исполняются или исполняются ненадлежащим образом обязательства по оплате, то гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, уведомив такого потребителя (покупателя) об этом за 10 рабочих дней до заявляемой им даты отказа от договора.

При этом в пункте 53 Основных положений предусмотрено право гарантирующего поставщика не расторгнуть договор энергоснабжения в одностороннем порядке, а отказаться от его исполнения путем частичного или полного ограничения режима потребления электрической энергии до устранения потребителем обстоятельств, послуживших основанием для такого ограничения.

Основы регулирования отношений, связанных с введением ограничения режима потребления электроэнергии, урегулированы Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Правила ограничения).

Так подпунктом «е» пункта 17 Правил ограничения предусмотрено дальнейшее исполнение договора электроснабжения: возобновление подачи электрической энергии осуществляется после добровольного погашения потребителем задолженности в размере, указанном в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления, либо по соглашению сторон, либо на основании решения суда.

Основной особенностью публичного договора является необходимость его заключения коммерческой организацией в обязательном порядке (статья 445 ГК РФ). Подобного рода исключение из общего правила правового регулирования договорных отношений вызвано необходимостью государственной защиты общественных интересов, прав потребителей. Комплекс охранительных мер правового режима публичного договора направлен, прежде всего, на защиту потребителя, традиционно признаваемого более слабой стороной в договорном обязательстве.

В Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 06.06.2002 № 115-О указано, что обязательность заключения публичного договора при наличии возможности предоставить соответствующие услуги, означает и недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору, если у него имеется возможность исполнить свои обязательства (предоставить лицу соответствующие услуги), поскольку в противном случае требование закона об обязательном заключении договора лишалось бы какого бы то ни было смысла и правового значения. Такое ограничение свободы договора, учитывающее существенное фактическое неравенство сторон в договоре и особый характер предмета договора, направлено на защиту интересов потребителя как экономически более слабой стороны в этих правоотношениях.

Согласно подпункту «а» пункту 4 Правил ограничение режима потребления вводится в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпункте «а», абзацах втором, четвертом и пятом подпункта «б», в подпунктах «е», «ж» и «к» пункта 2 настоящих Правил, - по инициативе гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), перед которым не исполнены обязательства или обязательства по договору с которым прекращаются.

Согласно п. 5 Правил ограничение режима потребления, инициированное в соответствии с пунктом 4 настоящих Правил, вводится сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение ограничения режима потребления (далее - исполнитель).

Пунктом 18 Правил ограничения в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категории потребителей согласно приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с п. 17 настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами.

Пунктом 2 Приложения к Правилам полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии предусмотрено, что к категориям потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям относятся организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов, - в отношении этих объектов.

Таким образом, из пунктов 17, 18 Правил ограничения следует, что для отдельных потребителей, к которым относятся, в том числе, организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов, введен особый порядок введения ограничения режима потребления электроэнергии, а именно - не может быть прекращена подача электроэнергии, может быть только введено ограничение потребления электрической энергии не ниже технологической и аварийной брони в специально предусмотренном порядке.

Иное толкование указанных норм лишает силы гарантии, направленные на предотвращение тяжелых экологических и социальных последствий.

Как следует из материалов, в перечень точек поставки электроэнергии по Договору энергоснабжения от 01.01.2012г. № 90, включены объекты централизованного водоснабжения и канализации (артскважины, станция очистки воды).

ООО ЖКХ «Воловское» оказывает услуги по водоснабжению на территории Воловского района: 55 объектов социального значения (школы, детские сады, фельдшерско-акушерские пункты, больница), 117 юридических лиц, 3 992 физических лиц.

Таким образом, ООО ЖКХ «Воловское» относится к категории потребителей, ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям.

При этом между ОАО «ЛЭСК» и ООО ЖКХ «Воловское» акт согласования технологической и аварийной брони не подписан, а соответственно уровни технологической и аварийной брони не определены.

Отсутствие подписанного акта аварийной и технологической брони не дает оснований считать, что необходимость аварийной и технологической брони отсутствует, а предоставляет другой стороне договора принять меры к понуждению потребителей исполнить условия договора либо к составлению этого акта по своей инициативе.

Также гарантирующим поставщиком не определены и не согласованы с сетевой организации величины аварийной брони в размере не менее 10 процентов максимальной мощности объектов водоснабжения потребителя.

Доказательств, опровергающих указанные обстоятельства, со стороны ОАО «ЛЭСК» не представлено.

Напротив, согласно письму филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» от 10.02.2015г. № МРСК/ЛП/09-285 ОАО «ЛЭСК» не обращалось в филиал с просьбой о согласовании величины аварийной брони в размере не менее 10 процентов максимальной мощности объектов ООО ЖКХ «Воловское».

Таким образом, комиссия Липецкого УФАС России считает несостоятельным довод ОАО «ЛЭСК» о правомерности определения в одностороннем порядке без согласования с сетевой организации величин технологической и аварийной брони, указанных в уведомлении от 15.10.2013г. № 29-654 как вся фактическая мощность, поскольку данные действия противоречат абз. 2 п. 18 Правил ограничения.

Несмотря на отсутствие акта согласования технологической и аварийной брони, а также не определение величины аварийной брони в порядке, предусмотренном абз. 2 п. 18 Правил ограничения, ОАО «ЛЭСК» направило в адрес ООО ЖКХ «Воловское» и филиал ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» уведомления о расторжении договора энергоснабжения и о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии от 15.10.2013г. в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», ограничение режима

потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям.

При этом доказательства полного соблюдения процедуры введения ограничения, установленной Правилами ограничения, ОАО «ЛЭСК» не представлены.

Исходя из п. 18 указанных Правил обязанность гарантирующего поставщика по недопущению ограничения режима электропотребления в отношении объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов ниже уровня аварийной брони не зависит от оснований, по которым гарантирующий поставщик вводит ограничение режима потребления электроэнергии для такого потребителя.

Право ОАО «ЛЭСК» на односторонний отказ от исполнения договора электроснабжения, а не его расторжение, может быть реализовано им только при соблюдении порядка, установленного Гражданским кодексом Российской Федерации, а также нормативными правовыми актами, носящими специальный характер (Закон об электроэнергетике, Основные положения, Правила ограничения).

При этом реализация указанного права на прекращение (ограничение) подачи электроэнергии организации - неплательщику не должна приводить к ущемлению прав и законных интересов иных лиц и влечь социально опасные последствия.

Из системного толкования статей 1, 2, 10 Гражданского Кодекса РФ следует, что предоставляя физическим и юридическим лицам возможность осуществлять принадлежащее им гражданские права по своему усмотрению, законодатель в целях обеспечения прав и интересов других участников гражданского оборота устанавливает рамки дозволенного поведения, выход за которые не допускается.

Расторжение ОАО «ЛЭСК» договора энергоснабжения в порядке статьи 53 Основных положений и направление уведомлений о введении полного режима ограничения потребления электрической энергии влечет полное прекращение подачи электрической энергии на объекты водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», что в силу пунктов 17, 18 Правил ограничения недопустимо в отношении потребителей, указанных в Приложении, ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, социальным последствиям.

ОАО «ЛЭСК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, приказом Липецкого УФАС России № 97 от 07.09.2005г. в сфере услуг поставки электрической энергии с долей более 65% в географических границах Липецкой области, в связи с чем занимает доминирующее положение на товарном рынке.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) не допускаются 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, поскольку в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское» ограничение режима потребления ниже уровня аварийной брони не допускается и в отношении такого потребителя должен применяться специальный порядок введения ограничения режима потребления, действия ОАО «ЛЭСК» по одностороннему расторжению договора энергоснабжения и инициированию полного ограничения энергоснабжения объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское» при отсутствии согласованных объемов аварийной и технологической брони противоречат действующему законодательству (п. 53 Основных положений, п. 17, 18 Правил полного и (или) частичного ограничения).

Поскольку последствием расторжения договоров энергоснабжения и направление уведомлений о введение полного режима ограничения потребления электрической энергии гарантирующим поставщиком является полное прекращение исполнения их обязательств, то есть прекращение поставки электроэнергии, расходуемой на обеспечение водоснабжения и водоотведения абонентов, не имеющих задолженности по оплате данного ресурса, данные действия ОАО «ЛЭСК» создают угрозу наступления неблагоприятных последствий для абонентов ООО ЖКХ «Воловское», угрозу жизни и здоровью населения и (или) экологической безопасности.

Кроме того, результатом данных действий могли быть также ущемлены интересы филиала ОАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго», поскольку требования ОАО «ЛЭСК» по ограничению энергоснабжения объектов водоснабжения и водоотведения при отсутствии согласованных объемов аварийной и технологической брони, понуждали филиал к действиям, направленным на ущемление прав ООО ЖКХ «Воловское», создавали угрозу возникновения аварийных ситуаций, влияющих на экологическую безопасность населенных пунктов, на права потребителей в области качественного и бесперебойного водопотребления.

Представители ОАО «ЛЭСК» не смогли пояснить и представить документы о том, каким образом в случае введения полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», будет осуществляться электроснабжение указанных объектов.

Представители ОАО «ЛЭСК» также пояснили, что уведомления от 15.10.2013г. не отзывали, не отменяли, доказательств опровергающих обратное комиссии Липецкого УФАС России не представлено.

Фактически действия ОАО «ЛЭСК», связанные с расторжение договора энергоснабжения и совершенные с нарушением предусмотренного действующим законодательством порядка введения ограничения режима потребления, направлены на потребление ООО ЖКХ «Воловское» электрической энергии в отсутствие договора (бездоговорное потребление), что нарушает его права и не может быть признано правомерным.

На основании изложенного, комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о нарушении ОАО «ЛЭСК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём направления уведомлений о расторжении договора энергоснабжения от

15.10.2013г. № 29-652, № 29-655, уведомлений о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии от 15.10.2013г. № 29-654, № 29-651 в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается.

Оснований для прекращения рассмотрения дела № 5 о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции комиссией Липецкого УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Липецкая энергосбытовая компания», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём направления уведомлений о расторжении договора энергоснабжения № 29-652, № 29-655 от 15.10.2013г., уведомлений о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии № 29-654, № 29-651 от 15.10.2013г. в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается.

2. Выдать ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для принятия решения о привлечении ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» к административной ответственности за допущенное правонарушение по ст. 14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 5

«17» февраля 2015 года

город Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Сешенов А.А. руководитель

Члены Комиссии:

Жданов Г.И. заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы

Гребенщиков М.А. старший государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Талинская А.С. государственный инспектор отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

Шипулина Ю.А. специалист-эксперт отдела естественных монополий, жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы Липецкого УФАС России,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «17» февраля 2015 года по делу № 5 о нарушении ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» <...> части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» в срок до «17» марта 2015 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов других лиц путём направления уведомлений о расторжении договора энергоснабжения № 29-652, № 29-655 от 15.10.2013г., уведомлений о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии № 29-654, № 29-651 от 15.10.2013г. в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается, а именно отозвать уведомления о расторжении договора энергоснабжения № 29-652, № 29-655 от 15.10.2013г., уведомления о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии № 29-654, № 29-651 от 15.10.2013г. в отношении объектов водоснабжения и водоотведения ООО ЖКХ «Воловское», ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной и технологической брони не допускается.

2. ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» о выполнении настоящего предписания письменно сообщить в Липецкого УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ответственность.

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