

РЕШЕНИЕ № 4

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Дальневосточная энергетическая компания», рассмотрев дела № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенные в одно производство, по признакам нарушения ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление представителя ООО «У Моста-III» по доверенности граждан на действия ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» (далее ОАО «ДЭК») по нарушению «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530, в части направления извещения от 05.12.2011 № 37 и предупреждения-претензии № 038/986 от 13.12.2011, которыми ОАО «ДЭК» извещало ООО «У Моста-III» об имеющейся задолженности по оплате за электрическую энергию и возможности введения ограничения подачи электрической энергии на объекты ООО «У Моста-III».

Позднее в Хабаровское УФАС России поступило заявление ООО «У Моста-III» на действия ОАО «ДЭК» по введению 27.01.2012 полного ограничения режима потребления электрической энергии ООО «У Моста-III».

В результате рассмотрения заявления и приложенных к нему документов Хабаровским УФАС России установлено следующее.

ОАО «ДЭК» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» по виду услуг – «услуги по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности)», имея долю свыше 50 % (приказ Хабаровского УФАС России №84-П от 23.04.2007).

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий (бездействие) занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Как указывалось выше, в Хабаровское УФАС России поступило заявление представителя ООО «У Моста-III» по доверенности граждан на действия ОАО «ДЭК» по направлению извещения от 05.12.2011 № 37 и предупреждения-претензии от 13.12.2011, которыми ОАО «ДЭК» извещало ООО «У Моста-III» об имеющейся

задолженности по оплате за электрическую энергию и возможности введения ограничения подачи электрической энергии на объекты ООО «У Моста-III».

Позднее в Хабаровское УФАС России поступило обращение ООО «У Моста-III» на действия ОАО «ДЭК» по введению 27.01.2012 полного ограничения режима потребления электрической энергии ООО «У Моста-III».

По результатам рассмотрения указанных заявлений Хабаровским УФАС России приказом № 82 от 14.02.2012 были возбуждены дела № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенные в одно производство, о нарушении антимонопольного законодательства.

ООО «У Моста-III» согласно договору аренды б/н от 15.10.2004 является арендатором помещений, расположенных на цокольном и первом этажах нежилого здания, расположенного по адресу: г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Набережная, 7. Общая площадь помещений, сдаваемых в аренду, составляет 473,4 кв. м, указанные помещения переданы в аренду соответствующими передаточными актами. Срок действия договора – до 01.01.2015.

В соответствии с пунктом 3.2 договора аренды, Арендатор - ООО «У Моста-III», обязан оплачивать фактические расходы тепло-, водо-, энергоснабжения согласно показаниям счетчика по калькуляционным расчетам Арендодателя – ОАО «Амур-Порт».

Таким образом, энергоснабжение ООО «У Моста-III» до ноября 2011 года и после февраля 2012 года осуществлялось в рамках договора энергоснабжения, заключенного между ОАО «ДЭК» и ОАО «Амур-Порт».

25.12.2009 ООО «У Моста-III» в ОАО «ДЭК» направлена заявка о заключении договора энергоснабжения жилых помещений, расположенных в здании Речного вокзала г. Комсомольска-на-Амуре по ул. Набережная, 7.

После продолжительной переписки сторон по вопросу не представления ООО «У Моста-III» полного пакета документов, необходимых для заключения договора, между ОАО «ДЭК» и ООО «У Моста-III» 25.04.2011 заключен договор энергоснабжения № 3634 (далее договор № 3634).

Предметом договора № 3634, в соответствии с пунктом 1.1, является обязанность Гарантирующего поставщика – ОАО «ДЭК» осуществлять продажу электрической энергии и мощности, через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги по оперативно-диспетчерскому управлению, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а Покупатель - ООО «У Моста-III» обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги, а также соблюдать режим потребления энергии и мощности, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением электрической энергии.

Пунктом 9.1 договора определено, что срок действия договора – с 01.10.2011 по 31.12.2011, срок действия договора считается продленным, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от настоящего

договора на следующий год, или о заключении договора на иных условиях.

Письмом № 105 от 09.12.2011 (вх. № 6728 от 09.12.2011) ООО «У Моста-III» обратилось в ОАО «ДЭК» с просьбой приостановить действие договора № 3634 и произвести перерасчет в связи с несогласием с выставленными счетами.

В соответствии с пунктом 3.1.1 договора № 3634 Покупатель - ООО «У Моста-III» обязывался обеспечить коммерческий учет потребляемой электрической энергии в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

На основании пункта 6.2 договора № 3634 Покупатель обязан оплатить приобретаемый объем электрической энергии (мощности), в порядке и сроки, предусмотренные договором, в том числе – до 18 числа месяца, следующего за расчетным – произвести окончательный расчет за фактически потребленную в расчетном периоде электрическую энергию (мощность) с учетом средств, ранее внесенных покупателем в качестве оплаты за электрическую энергию (мощность) в расчетном периоде.

Однако, представителями ОАО «ДЭК» и ООО «У Моста-III» 29.09.2011 и 07.10.2011 были проведены проверки средств учета электрической энергии ООО «У Моста-III», по результатам которых 07.10.2011 был составлен Акт № 018/1 проверки (приемки) средств учета электрической энергии, в котором были зафиксированы нарушения ООО «У Моста-III» Правил устройства электроустановок, в результате которых средства учета электрической энергии ООО «У Моста-III» не были допущены в качестве расчетных.

Как следует из пояснений ОАО «ДЭК» Комиссии, и не опровергается представителями ООО «У Моста-III», после составления Акта от 07.10.2011 и до 31.12.2011 (срока окончания действия договора № 3634) со стороны ООО «У Моста-III» замечания к приборам учета электрической энергии, выявленные ОАО «ДЭК», устранены не были.

Как следует из пояснений ОАО «ДЭК», представленных Хабаровскому УФАС России, ввиду отсутствия приборов учета электрической энергии, подлежащих применению в качестве расчетных, ОАО «ДЭК» произвело расчет оплаты электрической энергии, потребленной ООО «У Моста-III» в период октябрь – декабрь 2011 года, в соответствии с положениями пункта 145 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии ...», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации № 530 (далее постановление № 530).

По результатам проведенного расчета, за октябрь 2011 года ОАО «ДЭК» составлен Акт приема-передачи электрической энергии, который был подписан ООО «У Моста-III» без разногласий, выставленный ОАО «ДЭК» счет-фактура оплачен своевременно в полном объеме.

В то же время, по состоянию на дату принятия настоящего решения, сложившаяся задолженность за период ноябрь - декабрь 2011 по договору №3634 ООО «У Моста-III» не оплачена.

В связи с наличием неоплаченной ООО «У Моста-III» задолженности за потребленную электрическую энергию ОАО «ДЭК» обратилось в Арбитражный

суд Хабаровского края с исками о взыскании задолженности за потребленную электрическую энергию в судебном порядке.

Как следует из пояснений представителей ОАО «ДЭК» Комиссии Хабаровского УФАС, извещение № 37 от 05.12.2012 направлялось как напоминание ООО «У Моста-III» об условиях договора № 3634, сроках и суммах платежей.

Согласно пояснениям ОАО «ДЭК» Хабаровскому УФАС России, предупреждения-претензии от 30.11.2011 и от 13.12.2011 направлены в адрес ООО «У Моста-III» в связи с нарушением последним порядка оплаты потребленной электрической энергии, установленного условиями договора № 3634. В дальнейшем – 14.12.2011-ОАО «ДЭК» в рамках положений постановления № 530 вводилось полное ограничение режима потребления электрической энергии на объекты ООО «У Моста-III», однако, как следует из пояснений ОАО «ДЭК», ООО «У Моста-III» самостоятельно произвело подключение к электрическим сетям ОАО «Амур-Порт».

Комиссия отмечает следующее.

В рассматриваемый период взаимоотношений между ОАО «ДЭК» и ООО «У Моста-III» по вопросу оплаты последним потребленной электрической энергии действовало постановление № 530, устанавливающее правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии.

В соответствии с пунктом 1 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 (пункт 3 статьи 539 ГК РФ). К таким правовым актам относится постановление № 530.

Согласно пункту 78 постановления № 530, гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII настоящего документа, 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 настоящего документа.

В соответствии с пунктом 160 раздела XIII постановления № 530 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 XIII разделом постановления № 530 обстоятельств.

Согласно пункту 161 постановления № 530, ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях:

а) 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);

в) выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии.

Постановлением № 530 (пунктом 175) определен порядок введения ограничения режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств в отношении потребителей - юридических лиц, который 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.

Комиссией установлено следующее.

Письмом № 105 от 09.12.2011 (вх. № 6728 от 09.12.2011) ООО «У Моста-III» обратилось в ОАО «ДЭК» с просьбой приостановить действие договора № 3634.

Как указывалось выше, срок действия договора № 3634 установлен с 01.10.2011 по 31.12.2011. По истечении указанного срока электроснабжение ООО «У Моста-III» вновь производилось посредством подключения к объектам электросетевого хозяйства ОАО «Амур-Порт» в рамках договора энергоснабжения № 1008, заключенного с ОАО «ДЭК».

Вместе с тем, как следует из пояснений ОАО «ДЭК» и ОАО «Амур-Порт», привлеченного Комиссией в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, Хабаровскому УФАС России и Комиссии, в рамках договора № 1008 со стороны ОАО «Амур-Порт» допускалось систематическое возникновение задолженности по оплате потребленной электрической энергии. ОАО «ДЭК» в адрес ОАО «Амур-Порт» в течение 2011 года неоднократно направлялись предупреждения-претензии о необходимости произвести оплату сложившейся по договору № 1008 задолженности за потребленную электрическую энергию, и о том, что в случае невыполнения требований по оплате задолженности, ОАО «ДЭК» будет вынуждено ввести ограничение режима потребления электрической энергии на объекты ОАО «Амур-Порт» (от 26.04.2011, 04.05.2011, 10.05.2011, 18.05.2011, 26.05.2011, 15.06.2011, 01.07.2011, 11.07.2011, 28.09.2011, 12.08.2011).

Ввиду систематической неоплаты сложившейся задолженности ОАО «Амур-Порт», ОАО «ДЭК» 16.01.2012 было направлено предупреждение претензия № 038/08 с предложением оплатить имеющуюся задолженность, в случае невыполнения требований по оплате электрической энергии – подача электричества будет прекращена с 27.01.2012.

23.01.2012 в кассу Комсомольского отделения ОАО «ДЭК» были внесены денежные средства ОАО «Амур-Порт», однако не в полном объеме, в результате чего ОАО «ДЭК» 27.01.2012 в 8-30 часов подача электрической энергии потребителю ОАО «Амур-Порт», а вместе с ним и ООО «У Моста-III» была прекращена силами сетевой организации (МУ ППЭС).

Как указывалось ранее, задолженность за электрическую энергию, потребленную ООО «У Моста-III» в период ноябрь-декабрь 2011 года в рамках договора № 3634, до настоящего времени ООО «У Моста-III» не оплачена.

Таким образом, Комиссия констатирует, что в действиях ОАО «ДЭК» по направлению извещения от 05.12.2011 № 37, предупреждения-претензии от 13.12.2011 и введению полного ограничения режима потребления электрической энергии на объекты ООО «У Моста-III» 14.12.2011, отсутствуют нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, Комиссия отмечает следующее.

Частью 1 статьи 16 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации установлено, что вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

В ходе рассмотрения дел № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенных в одно производство,

ОАО «ДЭК» представлена информация о том, что в Арбитражном суде Хабаровского края рассматриваются дела по искам ОАО «ДЭК» к ООО «У Моста-III» о взыскании задолженности за электрическую энергию, поставленную в ноябре и декабре 2011 года в рамках договора энергоснабжения № 3634 (дела № А73-1540/2012, № А73-4157/2012).

В связи с тем, что рассмотрение арбитражными судами дел № А73-1540/2012, № А73-4157/2012 имеет значение для рассмотрения дел № 3-1/366 и № 3-1/37 о нарушении антимонопольного законодательства, объединенных в одно производство, в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которым предусмотрено, что Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения судом другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, определением от 05.06.2012 рассмотрение дел № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенных в одно производство, приостановлено до рассмотрения Арбитражным судом Хабаровского края дела № А73-4157/2012, имеющего значение для рассмотрения дел № 3-1/366 и № 3-1/37 о нарушении антимонопольного законодательства, объединенных в одно производство.

Определением от 18.10.2012 рассмотрение дел № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенных в одно производство, возобновлено, так как по состоянию на 18.10.2012 апелляционной инстанцией арбитражного суда по делу № А73-1540/2012 вынесен вступивший в законную силу судебный акт, по делу № А73-4157/2012 рассмотрение дела в апелляционной инстанции назначено на 30.10.2012.

По состоянию на дату принятия Комиссией настоящего решения судебный акт по делу № А73-4157/2012, которым апелляционная инстанция оставила в силе решение Арбитражного суда Хабаровского края об удовлетворении исковых требований ОАО «ДЭК» к ООО «У Моста-III», не обжаловался.

Постановлением ФАС ДВО от 07.11.2012 по делу № Ф03-5058/2012 дело № А73-1540/2012 направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд Хабаровского края.

На дату принятия Комиссией настоящего решения судебный акт по делу № А73-1540/2012 апелляционной инстанцией не вынесен.

При этом при вынесении судебных актов в рамках рассмотрения дела № А73-1540/2012 суды всех инстанций признают факт наличия задолженности ООО «У Моста-III» перед ОАО «ДЭК» за потребленную электрическую энергию по договору № 3634.

Таким образом, наличие обстоятельств, предусмотренных пунктом 78 постановления № 530, дающих право гарантирующему поставщику (ОАО «ДЭК») вводить частичное (полное) ограничение режима потребления электрической энергии (приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения) в случае неисполнения покупателем (ООО «У Моста-III») обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии (мощности) и оказанных услуг, также находит свое подтверждение в актах, вынесенных арбитражными судами по делам № А73-1540/2012 и № А73-4157/2012.

Пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дел № 3-1/366 и № 3-1/37, объединенных в одно производство, о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.