

РЕШЕНИЕ по делу № 48 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена "16" сентября 2011 г.
В полном объеме решение изготовлено "30" сентября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:
председателя комиссии Поповой И.Н. - и.о. руководителя управления; членов комиссии: заместителя руководителя управления Плетешкова А.Н., начальника отдела контроля органов власти — Полищук М.С., ведущего специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства – Журавлева А.А.;
в присутствии представителя:
от ОАО «Кольская энергосбытовая компания» - <З...> (доверенность от 01.01.2011).
от ООО «Деликат» — <Д...> (доверенность № б/н от 01.06.2011 г.)
рассмотрев материалы дела № 48, возбужденного в отношении открытого акционерного общества «Кольская энергосбытовая компания» (183038 г. Мурманск, ул. Коминтерна д. 5) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 05 августа 2011 года поступило заявление от ООО «Деликат» (далее - заявитель) по факту злоупотребления открытым акционерным обществом «Кольская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «Колэнергосбыт») доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии, выразившегося в незаконном инициировании в июле 2011 г. ограничения подачи электрической энергии на объекты ООО «Деликат» и ООО «ТД «Деликат» путем направления уведомления-предписания № 1670/07 от 06.07.2011 об ограничении режима потребления электроэнергии. Как указано заявителем, в уведомлении-предписании сообщалось о наличии у ООО «ТД «Деликат» задолженности по неоплаченным промежуточным платежам текущего периода, в связи с чем обществу предписано в срок до 15 июля 2011 года погасить задолженность в полном объеме. В случае не погашения задолженности самостоятельно ввести ограничение режима потребления электроэнергии, а в случае неисполнения данного предписания в части оплаты ОАО «Колэнергосбыт» сообщил о праве на введение принудительного частичного ограничения режима потребления электроэнергии с 19 июля 2011 года, а с 25 июля 2011 г. на полное ограничение режима потребления электроэнергии. При этом, заявителем указано, что сумма задолженности была полностью погашена платежными поручениями, имеющимися в материалах дела, тем не менее гарантирующий поставщик все равно направил требование о введении полного ограничения режима потребления электроэнергии. По мнению заявителя, действия ОАО «Колэнергосбыт» выразившиеся в выставлении уведомления предписания № 1670/07 от 06.07.2011 и требования от 15.07.2011 являются необоснованными и нарушают права и законные интересы ООО «Деликат» по следующим основаниям:

- задолженность потребителя по оплате приобретенной им электрической энергии за расчетный период, который составляет один календарный месяц отсутствует.
- отсутствуют обстоятельства, предусмотренные статьями 421, 422, 450 ГК РФ на изменение гарантирующим поставщиком в одностороннем порядке условий договора энергоснабжения в части сроков и порядка оплаты, а так же оснований и порядка ограничения и прекращения подачи энергии.
- наличие негативных последствий для потребителя.

Заявителем также указано на факт злоупотребления ОАО «Колэнергосбыт» доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии, выразившимся в незаконных действиях по ограничению 30.04.2010 г режима потребления электрической энергии ООО «Деликат» при отсутствии задолженности по оплате электрической энергии за один расчетный период, что подтверждается вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Мурманской области от 21.12.2010 по делу № А42-5428/2010, оставленным без изменения Постановлением тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.06.2011 г. которыми указанные действия ОАО «Колэнергосбыт» признаны незаконными.

По результатам рассмотрения представленных документов, Мурманским УФАС России установлено следующее.

Между ОАО «Кольская энергосбытовая компания» являющейся гарантирующим поставщиком организацией и ООО «Деликат» 01 января 2008 г. заключен договор энергоснабжения № 1670, согласно которому гарантирующий поставщик обязался осуществлять продажу электрической энергии, а также путем заключения договоров с третьими лицами обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией на объекты ООО «Деликат», а ООО «Деликат» обязалось принять и оплатить приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги.

Срок действия договора установлен с 01.01.2008 г. по 31.12.2008 г. (пункт 10.1 Договора) и продлен на 2010 год в порядке, установленным пунктом 10.1 Договора.

Согласно пункту 7.4 Договора расчеты за электроэнергию, отпущенную потребителю, производятся платежными поручениями на основании счетов, счетов-фактур, выставленных гарантирующим поставщиком. За расчетный период принимается — календарный месяц. Промежуточные платежи производятся по регулируемым ценам (тарифам), утвержденным КТР МО. Оплата платежных документов, предъявленных гарантирующим поставщиком, производится потребителем в следующие сроки: Первый промежуточный платеж — 5 числа расчетного периода в размере 50 % договорного объема месячного потребления электроэнергии. При применении двухставочного тарифа в первый платеж дополнительно включается плата за заявленную мощность в полном объеме. Второй промежуточный платеж — 20 числа расчетного периода в размере 45 % договорного объема месячного потребления. Окончательный расчет производится до 15 числа месяца, следующего за расчетным, на основании показаний приборов учета на 24.00 последнего дня расчетного месяца с учетом оплаченных промежуточных платежей.

Приложением № 6 к договору энергоснабжения № 1670 от 01.01.2008 г. сторонами утвержден порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителями своих обязательств.

31 марта 2010 г. ОАО «Колэнергосбыт» направило в адрес ООО «Деликат» уведомление предписание № 1670/04 (исх. № 02-11/2003), согласно которому гарантирующий поставщик сообщал о нарушении потребителем условий договора энергоснабжения № 1670 в части оплаты электроэнергии. Задолженность ООО «Деликат» по состоянию на 31.03.2010 г. за февраль 2010 г., промежуточный счет марта 2010 г. составил 513 502 руб. 49 коп., которую предписывалось погасить до 12 апреля 2010 года. При этом, в случае не погашения задолженности ООО «Деликат» предписывалось самостоятельно ввести ограничение режима потребления электроэнергии с 11:00 часов 13 апреля 2010 г. путем отключения присоединений во внутренних сетях, а в случае неисполнения данного предписания в части оплаты ОАО «Колэнергосбыт» информировало о введении полного ограничения режима потребления электроэнергии с 19 апреля 2010 года до полной оплаты задолженности.

В связи с неисполнением предписания от 31.03.2010 № 2-11/2003 в части погашения ООО «Деликат» задолженности за потребленную электроэнергию ОАО «Колэнергосбыт» 23 апреля 2010 г. (исх. № 2-12/2983) направил в адрес ОАО «Завод «РемСтройМаш» требование о введении частичного ограничения режима потребления электроэнергии с 15:00 29.04.2010 путем отключений Ф-11 в ЦРП ООО «Завод «РСМ». Письмом ОАО «Колэнергосбыт» от 29.04.2010 № 2-12/3220 направленным в адрес ОАО «Завод «РемСтройМаш» просило перенести просило перенести частичное ограничение режима потребления электроэнергии на 15:00ч. 30.04.2004.

30 апреля 2010 в 15.00 ч. подача электроэнергии в ООО «Деликат» была прекращена путем отключения Ф-11 ЦРП-1, о чем составлен акт ограничения режима потребления электрической энергии между ООО «Деликат» и ООО «РемСтройМаш» (как представителем исполнителя).

ООО «Деликат» считает действия ОАО «Колэнергосбыт» по ограничению режима потребления электрической энергии 30.04.2010 г. незаконными поскольку общество не имело непогашенной задолженности за потребленную электроэнергию, указанной в предписании от 31.03.2010 (исх. № 02-11/2003), а также указанные действия совершены с нарушением Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (далее — Правила функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785)), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 530 от 31.08.2006 г., поскольку предусматривают введение ограничения режима потребления электрической энергии в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате приобретенной им электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа, а не при наличии задолженности по промежуточным платежам.

Задолженность ООО «Деликат» перед ОАО «Колэнергосбыт» по оплате электрической энергии за февраль 2010 г. материалами дела не подтвердилась. Таким образом, с учетом пояснений представителей ОАО «Колэнергосбыт», указанная в уведомлении предписании № 1670/04 (исх. № 02-11/2003 от 31.03.2010 г.) задолженность в размере 513 502 руб. 49 коп. неоплата которой явилось основанием для ограничения режима потребления электроэнергии 30.04.2010 г. сложилась из промежуточных платежей за март 2010 г. исходя из следующего расчета:

365 786,78 руб.(по счету № С-1670/0310-11 от 01.03.2010 г. в качестве оплаты 30 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) с 01.03.2010 по 15.03.2010 г., который должен быть оплачен до 10 марта

2010 г.) + 487 715,71 руб. (по счету № С-1670/0310-12 от 05.03.2010 г. в качестве оплаты 40 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) с 06.03.2010 по 31.03.2010 г., который должен быть оплачен до 25 марта 2010 г.) = 853 502,49 руб.

Таким образом, согласно пункту 70 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785), до 25 марта 2010 года ООО «Деликат» должен был заплатить 70 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в марте 2010 г., которые отразились в выставленных счетах № С-1670/0310-11 от 01.03.2010 и № С-1670/0310-12 от 05.03.2010 на общую сумму 853 502,49 руб.

ООО «Деликат» по состоянию на 30 марта 2010 г. произвел в пользу ОАО «Колэнергосбыт» по указанным выше счетам оплату в размере 340 000 руб., что подтверждается платежными поручениями: № 1682 от 17.03.2010 г. на сумму 70 000 руб.; №1708 от 23.03.2010 на сумму 60 000 руб.; №1741 от 24.03.2010 на сумму 80 000 руб.; №1768 от 29.03.2010 г. на сумму 70 000 руб.; № 1777 от 30.03.2010 г. на сумму 60 000 руб.

Таким образом, 853 502,49 руб. (сумма подлежащая оплате ООО «Деликат») - 340 000 руб. (оплаченная ООО «Деликат» сумма) = 513 502,49 руб. (сумма задолженности указанная в уведомлении предписании № 1670/04). Учитывая тот факт, что ООО «Деликат» платежным поручением №1785 от 31.03.2010 г. перечислило гарантирующему поставщику сумму в размере 60 786,78 руб. задолженность общества перед ОАО «Колэнергосбыт» по состоянию на 31.03.2010 г. составила 452 715,71 руб.

В соответствии с частью 2 статьи 544 Гражданского Кодекса РФ порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Согласно пункту 3.1 договора энергоснабжения № 1670 от 01.01.2008 г. стороны установили, что в случае вступления в силу обязательных для исполнения нормативно-правовых актов, изменяющих условия договора, стороны обязуются соблюдать и применять соответствующие изменения с момента вступления в силу данных нормативных правовых актов.

Пунктом 70 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии действующего в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 816, предусмотрено, что покупатели (за исключением граждан-потребителей и исполнителей коммунальной услуги по электроснабжению, приобретающих электрическую энергию в объеме, определяемом в соответствии с пунктом 89 настоящих Правил) оплачивают электрическую энергию (мощность) гарантирующему поставщику по тарифу, установленному органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для данной категории потребителей, и свободным (нерегулируемым) ценам за потребленный объем электрической энергии (мощности) в следующем порядке:

30 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 10-го числа этого месяца;

40 процентов стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 25-го числа этого месяца;

фактически потребленная в истекшем месяце электрическая энергия (мощность) с учетом средств, ранее внесенных потребителями в качестве оплаты

за электрическую энергию (мощность) в расчетном периоде, оплачивается в срок до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления электрической энергии (мощности) за расчетный период меньше договорного объема, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за следующий месяц. Под расчетным периодом для расчета потребителей с гарантирующими поставщиками понимается один календарный месяц.

Следовательно, предварительной оплатой электрической энергии (мощности), если иное не установлено договором энергоснабжения, считается оплата в срок до 1-го числа месяца, в котором осуществляется потребление электрической энергии.

В соответствии с п. 4.2.1 договора энергоснабжения № 1670 от 01.01.2008 г. Гарантирующий поставщик вправе вводить полное или частичное ограничение режима потребления в случаях, предусмотренных действующим законодательством. Прекращение (ограничение) подачи электроэнергии Потребителю производится в соответствии с приложением № 6.

Порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителями своих обязательств (далее – Порядок, Приложение № 6) регламентирует взаимодействие Гарантирующего поставщика, сетевой организации и Потребителя при вводе ограничения режима потребления электроэнергии (полного отключения), в частности, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, в том числе по предварительной оплате (далее – неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств).

Согласно п. 160 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785) 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 настоящим разделом обстоятельств (в ред. Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 N 785).

В соответствии с пунктом 78 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785) гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII настоящих Правил, 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.

При этом, подпункт «а» пункта 161 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785), который устанавливает, что ограничение режима потребления может вводиться в случае 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), должен применяться во взаимосвязи с пунктами 78 и 70, которым установлено, что под расчетным периодом для расчета потребителей с гарантирующими поставщиками понимается один календарный месяц.

Таким образом, наличие задолженности по промежуточным платежам или иными словами по оплате одной части стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, согласно Правилам функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785) не является основанием для введения ограничения режима потребления электроэнергии.

Материалами дела подтверждается, что указанная в уведомлении предписания № 1670/04 (исх. № 02-11/2003) задолженность состоит из промежуточных платежей за март 2010 г. или иными словами, сформирована из счетов, направленных ООО «Деликат» для оплаты части стоимости договорного объема потребления электрической энергии (мощности) в марте 2010 г.

Поскольку ограничение режима потребления электроэнергии произведенное 30.04.2010 введено по инициативе ОАО «Колэнергосбыт» в связи с неисполнением ООО «Деликат» предписания № 1670/04 (исх. № 02-11/2003) действия ОАО «Кольская энергосбытовая компания» по ограничению режима потребления электрической энергии ООО «Деликат» путем отключения 30 апреля 2010 года фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания являются незаконными.

Кроме того, имеющиеся в материалах дела платежные документы и выставленные счета подтверждают тот факт, что на момент введения 30.04.2010 г. ограничения режима потребления электрической энергии ООО «Деликат» путем отключения фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания задолженность, указанная в уведомлении предписания № 1670/04 (исх. № 02-11/2003) в размере 513 502,49 руб. по выставленным в марте 2010 г. счетам за ООО «Деликат» отсутствовала, поскольку была оплачена обществом следующими платежными поручениями: № 1785 от 31.03.2010 г. на сумму 60 786,78 руб.; № 1812 от 07.04.2010 на сумму 50 000 руб.; № 1883 от 27.04.2010 г. на сумму 402 715,71 руб. Всего оплачено ООО «Деликат»: 60 786,78 руб. + 50 000 руб. + 402 715,71 руб. = 513 502,49 руб.

Более того, 31 марта 2010 г. в адрес ООО «Деликат» была выставлена счет-фактура № С-1670/0310-1867 за фактически потребленную электроэнергию с 01.03.2010 по 31.03.2010 г., согласно которой обществу была поставлена электроэнергия на сумму 1 743 474,58 руб. Указанную сумму ООО «Деликат» полностью погасил 29.04.2010 г. с учетом ранее уплаченных сумм, что подтверждается платежными поручениями: №1857 от 19.04.2010 на сумму 70 000 руб.; №1865 от 21.04.2010 на сумму 70 000 руб.; №1869 от 22.04.2010 на сумму 140 000 руб.; № 1884 от 29.04.2010 г. на сумму 609 972,09 руб. Итого оплачено: 889 972,09 + 853 502,49 (сумма оплаченная по промежуточным платежам)=1 743 474,58 руб.

Таким образом, ООО «Деликат» на момент ограничения режима потребления электроэнергии произведенное 30.04.2010 не только не имел задолженности, указанную в уведомлении предписания № 1670/04 (исх. № 02-11/2003), но и за весь объем потребленной электроэнергии в марте 2010 г., следовательно предусмотренных законом оснований у ОАО «Колэнергосбыт» для введения ограничения режима потребления электроэнергии в отношении ООО «Деликат» не имелось. Данный факт также свидетельствует о том, что действия

ОАО «Кольская энергосбытовая компания» по ограничению режима потребления электрической энергии общества с ограниченной ответственностью «Деликат» путем отключения 30 апреля 2010 года фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания являлись незаконными.

Довод ОАО «КолЭнергосбыт» о том, что потребитель считается уведомленным и признает право гарантирующего поставщика ввести в отношении него ограничение режима потребления в день, следующий за днем такого неисполнения, без направления дополнительного уведомления в его адрес Комиссией не принимается по следующим основаниям.

Согласно пунктам 3 и 4 Порядка энергосбытовая организация не позднее чем за 5 рабочих дней до предполагаемой даты введения ограничения режима потребления направляет Потребителю, в отношении которого вводится ограничение режима потребления, уведомление, содержащее сведения об основаниях введения ограничения режима потребления, о сроках и объемах вводимого ограничения режима потребления, уведомление подписывается уполномоченным представителем инициатора введения ограничения и вручается потребителю под расписку о вручении либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, или иными способами, подтверждающими получение уведомления.

Пунктом 5 Порядка предусмотрено введение полного ограничения режима потребления через 3 рабочих дня с даты введения частичного ограничения режима потребления в случае непогашения (неоплаты) потребителем накопленной задолженности в полном объеме, включая предусмотренную договором или законом неустойку (штраф, пени) или в случае невыполнения иного требования содержащегося в уведомлении о введении частичного ограничения режима потребления.

Кроме того, пунктом 175 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии (в редакции Постановления Правительства РФ от 02.10.2009 № 785) предусмотрен порядок обязательного предварительного письменного уведомления потребителя об ограничении режима потребления с указанием 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.

Другие уведомления в адрес ООО «Деликат» не направлялись.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Приведенный в названной части перечень действий не является исчерпывающим, что подтверждается также Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06. 2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", где также сказано что, суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», при соблюдении следующих условий:

1. наличие у субъекта доминирующего положения на соответствующем товарном рынке;
2. совершение хозяйствующим субъектом действий, выходящие за допустимые пределы осуществления гражданских прав (неразумные, недобросовестные

действия с намерением причинить вред другому лицу, злоупотребление доминирующим положением на рынке);

3. наличие или угроза ущемления интересов других лиц в результате действий хозяйствующего субъекта.

В соответствии с подпунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, а также административным регламентом по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта управлением исследован рынок, на котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар/услуги, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Исходя из понятия, содержащегося в указанной норме, был определен товарный рынок, на котором вступили в хозяйственные отношения ООО "Деликат" и ОАО "Колэнергосбыт", определены их продуктовые и географические границы.

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка были определены услуги по купле-продаже (поставке) электрической энергии.

Географические границы исследуемого рынка услуг по купле-продаже (поставке) электрической энергии были определены следующим образом: территория муниципального образования город Мурманск в границах балансовой принадлежности сетей ООО "РемСтройМаш", поскольку, согласно пояснениям ОАО «Колэнергосбыт», в соответствии с актами разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон объекты ООО «Деликат», энергоснабжение которых осуществляется на основании договора № 1670 технологически присоединены к электрическим сетям ОАО «Завод Ремстроймаш», переданные сетевой организации - ООО «РемСтройМаш».

ОАО "Колэнергосбыт" в границах сетевой организации ООО «РемСтройМаш» действует в статусе гарантирующего поставщика.

Согласно части 1 статьи 5 Закона 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, 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. Доля ОАО "Колэнергосбыт" на рынке услуг по купле-продаже (поставке) электрической энергии в границах муниципального образования города Мурманска в границах балансовой принадлежности сетей ООО «РемСтройМаш» составляет более 50%. Доказательств того, что положение ОАО "Колэнергосбыт" на данном рынке не является доминирующим представлено не было.

Таким образом, Мурманское УФАС России пришло к выводу, что ОАО

"Колэнергосбыт" занимает доминирующее положение, с долей на исследуемом рынке свыше 50% по виду деятельности "услуга по купле-продаже (поставке) электрической энергии".

Материалами дела установлен факт совершения ОАО «Колэнергосбыт» незаконных действий по ограничению режима потребления электрической энергии общества с ограниченной ответственностью «Деликат» путем отключения 30 апреля 2010 года фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания. Данный факт, также подтверждается вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Мурманской области по делу № А42-5428/2010 от 21.12.2010 г., оставленным без изменения постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.06.2011 г.

Действия общества в случае подтверждения их неправомерности направлены на нарушение интересов тех лиц, в отношении которых они совершены. Поскольку действия общества по ограничению режима потребления электрической энергии были незаконными, следовательно ущемили интересы ООО «Деликат», так как в указанный период не смогли осуществлять свою хозяйственную деятельность в соответствии с обычными условиями ее осуществления.

При указанных обстоятельствах Комиссия Мурманского УФАС России в действиях ОАО «Колэнергосбыт» усматривает факт нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем осуществления незаконных действий по ограничению режима потребления электрической энергии ООО «Деликат» путем отключения 30.04.2010 г. фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания, что привело к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта ООО «Деликат»

Вместе с тем, заявление ООО «Деликат» также содержат сведения о злоупотреблении ОАО «Колэнергосбыт» доминирующим положением на рынке купле-продаже (поставке) электрической энергии в июле и августе 2011 года, выразившееся в инициировании ограничения подачи электроэнергии путем направления уведомления предписания №1670/07, содержащей сведения о задолженности состоящей из промежуточных платежей за июнь 2011 г. Действия ОАО «Колэнергосбыт» по ограничению режима потребления электроэнергии путем выставления уведомления-предписания № 1670/07 от 06.07.2011 и требования от 15.07.2011 заявитель считает необоснованным и нарушающим права и законные интересы общества. При этом, как указал представитель ОАО «Колэнергосбыт» полного и частичного ограничения режима потребления в отношении объектов ООО «Деликат» по указанному уведомлению не производилось.

Поскольку действия совершенные ОАО «Колэнергосбыт» в июле и августе 2011 года, выразившиеся в направлении в адрес ООО «Деликат» уведомления-предписания №1670/07 и требования № 02/2-12/0186 о введении полного ограничения режима потребления электроэнергии не являются однородными (одинаковыми) с совершенными 30.04.2010 г. действием, усматриваются разные составляющие этих действий, содержат новые признаки нарушения антимонопольного законодательства, не могут быть квалифицированы как одно действие в рамках одного дела, а также с целью полного, всестороннего и объективного рассмотрения новых признаков нарушения антимонопольного законодательства Комиссия Мурманского УФАС России на основании статьи 47.1 Закона «О защите конкуренции», в соответствии с которой антимонопольный орган в том числе по собственной инициативе в порядке, установленном антимонопольным органом, в целях полного, всестороннего и объективного

рассмотрения дел вправе выделить в отдельное производство одно или несколько дел.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 47.1, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях открытого акционерного общества «Кольская энергосбытовая компания» (183038 Мурманская обл., г. Мурманск, ул. Коминтерна, д. 5) факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем совершения незаконных действий по ограничению режима потребления электрической энергии общества с ограниченной ответственностью «Деликат» путем отключения 30 апреля 2010 года фидера Ф-11 в ЦРП-1 от источников питания.
2. Выделить в отдельное производство дело о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Кольская энергосбытовая компания» (183038 Мурманская обл., г. Мурманск, ул. Коминтерна, д. 5) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконных действиях по инициированию в июле и августе 2011 г. ограничения режима потребления электрической энергии ООО «Деликат».
3. Предписание ОАО «Кольская энергосбытовая компания» (183038 Мурманская обл., г. Мурманск, ул. Коминтерна, д. 5) не выдавать.

Председатель Комиссии: И.Н.Попова

Члены комиссии: А.Н. Плетешков, М.С. Полищук, А.А. Журавлёв

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