

РЕШЕНИЕ

по делу № 11-01-10-04/629

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 28 декабря 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 19 января 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС №741 от 09.11.2011 г. в составе:

Мироненко П.И. – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области;

Гаджиевой А.В. – заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

Удовик К.А. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

рассмотрев дело №11-01-10-04/629 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Волгоградэнергосбыт», расположенного по адресу: 400001, г. Волгоград, ул. Козловская,14 ИНН: 3445071523, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области поступило обращение Прокуратуры Волгоградской области (вх. №5901 от 10.08.2011 г.) о рассмотрении по существу заявления главы Демидовского сельского поселения Быковского муниципального района Сорокина В.А. о неправомерных действиях ОАО «Волгоградэнергосбыт».

Из заявления и материалов дела следует, что председателем правления Некоммерческого огороднического товарищества «Демидовский» (далее - НОТ «Демидовский») было получено письмо Волжского управления ОАО «Волгоградэнергосбыт» от 11.07.2011 г. №89-18/3290 с требованием о предоставлении следующих документов: копии устава с отметкой о государственной регистрации, решения правления о заключении договора энергоснабжения №2044210/10 от 16.11.2009 года свидетельств права собственности на скважины №1, №2. В случае непредставления указанных

документов в срок до 01.08.2011 года ОАО «Волгоградэнергосбыт» указывает на возможное прекращение подачи электрической энергии товариществу. Также в своем заявлении глава Демидовского сельского поселения указал, что «согласно письму ОАО «Волгоградэнергосбыт» расчеты за принятую электрическую энергию для НОТ «Демидовский» должны осуществляться по тарифу установленному для категории потребителей «прочие».

Между ОАО «Волгоградэнергосбыт» и НОТ «Демидовский» заключен договор энергоснабжения №2044210/10 от 16 ноября 2009 года, в рамках которого в настоящее время для НОТ «Демидовский» производится поставка электрической энергии.

Письмом №89-18/3290 от 11.07.2011 г. ОАО «Волгоградэнергосбыт» сообщило НОТ «Демидовский» о необходимости предоставления ряда документов для надлежащего исполнения договора энергоснабжения №2044210/10 от 16.11.2009 г., при этом указав, что «в случае непредставления указанных документов в срок до 01.08.2011 года вынуждены рассмотреть вопрос о прекращении подачи электрической энергии».

В ходе рассмотрения дела заявитель поддержал изложенные в заявлении требования, считает действия ОАО «Волгоградэнергосбыт» в части угрозы прекращения подачи электрической энергии, а также угрозы применения тарифа на электрическую энергию установленную для категории потребителей «прочие» незаконными и необоснованными. Кроме того сообщил, что скважины являются источником для подачи технической воды, вода используется только для полива огородов, садов и теплиц, в поселении нет ни канализационной системы, ни горячего водоснабжения.

ОАО «Волгоградэнергосбыт» в ходе рассмотрения дела вину в совершении нарушения антимонопольного законодательства не признало, Комиссии пояснило, что «письмом №89-18/3290 от 11.07.2011 г. у Председателя правления НОТ «Демидовский» Давыдова С.В. был запрошен ряд документов, необходимых для надлежащего исполнения договора энергоснабжения №2044210/10 от 16.11.2009 г. В уставе организации содержится информация о целях и основных видах ее деятельности, которая необходима для правильного отнесения потребителя к тарифной группе и применения тарифа при расчете платы за электрическую энергию. Действия гарантирующего поставщика по запросу документов о правоспособности будущего контрагента являются обычными при заключении договоров. В письме №89-18/3290 от 11.07.2011 г. нашим Обществом была использована фраза «в случае непредставления указанных документов в срок до 01.08.2011 г. вынуждены рассмотреть вопрос о прекращении подачи электрической энергии», что означает буквально следующее: в случае непредставления документов будем изучать вопрос: позволяет ли законодательство в области электроэнергетики осуществлять подачу электрической энергии НОТ «Демидовский» при отсутствии запрашиваемых документов. Вышеуказанное письмо не является уведомлением о планируемом введении ограничения, так как не содержит обязательные для подобных уведомлений сведения: дата, время планируемого ограничения, диспетчерское наименование отключаемой электроустановки и т.п. В письме Обществом изложено разъяснение о том, что если организационно-правовая структура и деятельность НОТ «Демидовский» не отвечает требованиям, установленным

законодательством для организаций, оплачивающих электрическую энергию по тарифу категории «население», то законных оснований применения тарифа категории «население» при расчетах с НОТ «Демидовский» не имеется. Данное разъяснение основано на законодательстве и поэтому не может являться угрозой в отношении НОТ «Демидовский» по применению тарифа. Мы сделали вывод о том, что НОТ «Демидовский» оказывает услуги водоснабжения на основании договора аренды и Устава НОТ «Демидовский». Документов, подтверждающих, что НОТ «Демидовский» действительно оказывает услуги водоснабжения юридическим лицам у нас нет».

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Для признания лица, нарушившим требования статьи 10 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, что данное лицо является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке. Согласно п.1 ч.1 ст. 5 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, 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.

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 приказом Волгоградского УФАС России от 03.09.2008 № 134 ОАО «Волгоградэнергосбыт» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на

рынке определенного товара долю более 35 процентов, по городу Волгограду и Волгоградской области с долей более 50 процентов (товар электроэнергия) в границах Волгоградской области за исключением зон, соответствующих зонам других гарантирующих поставщиков: ООО "Русэнергосбыт", ООО "Волгоградоблэлектросбыт", ООО "РЭС-Энергосбыт", МУП "Волжский энергосбыт".

Согласно аналитическому отчету № 638 от 04 мая 2011 года по результатам проведения анализа розничного рынка электрической энергии (мощности) Волгоградской области доля ОАО «Волгоградэнергосбыт» на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика (в административных границах Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков) в 2010 году составила 63,2%.

На основании проведенного анализа Комиссия Управления решила признать ОАО «Волгоградэнергосбыт» занимающим доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Волгоградэнергосбыт» (в административных границах Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков).

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Закона 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.

Из пункта 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» следует, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с п. 2 ст. 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

На основании статьи 426 ГК РФ договор энергоснабжения является публичным договором и в случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может устанавливать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Согласно п. 78 раздела IV Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии (утв. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 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 п. 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии 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);

б) прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя, поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю (далее - прекращение обязательств сторон по договору);

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

г) выявление неудовлетворительного состояния энергетических установок (энергопринимающих устройств) потребителя, удостоверенного органом государственного энергетического надзора, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и здоровью людей;

д) возникновение (угроза возникновения) аварийных электроэнергетических режимов;

е) возникновение вне регламентных отключений;

ж) наличие обращения потребителя.

Таким образом, Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии и ст. 546 ГК РФ содержат исчерпывающий перечень случаев, когда закон позволяет ввести режим ограничения потребления электрической энергии. К данному перечню не относятся непредставление

документов, необходимых для надлежащего исполнения заключенного договора энергоснабжения.

Согласно части 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать энергию.

В соответствии со статьей 544 Гражданского кодекса Российской Федерации, оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон. Порядок расчетов определяется законом или соглашением сторон.

Согласно п. 1 ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

В силу пункта 106 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии на розничных рынках электрическая энергия (мощность) поставляется потребителям (обслуживающим их покупателям) по регулируемым ценам (тарифам) гарантирующими поставщиками, энергоснабжающими организациями и энергосбытовыми организациями, к числу покупателей которых относятся граждане-потребители и (или) приравненные к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов группы (категории) потребителей (покупателей), в объеме, приобретаемом соответствующими организациями по регулируемым ценам (тарифам) на оптовом и розничных рынках.

Поставка электрической энергии гражданам-потребителям и приравненным к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов группам (категориям) потребителей (покупателей) в объеме всего фактического потребления осуществляется по регулируемым ценам (пункт 108 Основных положений).

Согласно ст. 23 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» государственное регулирование цен (тарифов) осуществляется в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 21. Федерального закона от 26.03.2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» Правительство Российской Федерации или уполномоченные им федеральные органы исполнительной власти устанавливают порядок определения и применения гарантирующими поставщиками нерегулируемых цен на электрическую энергию (мощность), определяют категории потребителей, которые приравнены к населению и которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам).

[Постановлением](#) Правительства РФ от 26.02.2004 г. № 109 утверждены [Правила](#)

регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации (далее Правила). [Пунктом 26](#) Правил предусмотрено, что применение льготных тарифов на электрическую энергию и мощность и тепловую энергию (мощность) допускается при наличии соответствующего решения регулирующего органа, в котором указаны потребители (группы потребителей), в отношении которых законодательно установлено право на льготы, основания для предоставления льгот и порядок компенсации выпадающих доходов гарантирующих поставщиков, энергоснабжающих организаций, энергосбытовых организаций.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 31.12.2010г. № 655-э определены категории потребителей электрической энергии, которые приравнены к населению и которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам).

Согласно постановлению УРТ Администрации Волгоградской области № 32/1 от 15.12.2010 г., с последующими изменениями, внесенными постановлением УРТ Администрации Волгоградской области № 28/5 от 20.07.2011 г., в перечень категорий потребителей, которые приравнены к населению и которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам), включены садоводческие, огороднические или дачные некоммерческие объединения граждан - некоммерческие организации, учрежденные гражданами на добровольных началах для содействия **ее членам** в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (оплачивают по тарифам, установленным для сельского населения, в соответствии с Федеральным законом от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»).

Согласно ст. 1 Федерального закона от 15.04.1998 N 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» (далее Закон) садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение граждан (садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое товарищество, садоводческий, огороднический или дачный потребительский кооператив, садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое партнерство) -некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства. В соответствии со ст. 6 Закона от 15.04.1998 №66-ФЗ садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение как некоммерческая организация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

На основании документов, представленных Заявителем и Ответчиком, а также пояснений данных на заседаниях, Комиссией было установлено следующее: скважины являются источником для подачи технической воды, вода используется только для полива огородов, садов и теплиц, в поселении нет ни канализационной системы, ни системы горячего водоснабжения, «НОТ «Демидовский» является некоммерческой организацией, не имеющей извлечение прибыли в качестве предмета и основных целей и задач своей деятельности и не распределяющей полученную на законных основаниях прибыль между Учредителями Товарищества»

(протокол заседания Комиссии от 08.12.2011 г., письмо Администрации Демидовского сельского поселения Быковского муниципального района №431 от 27.12.2011 г.); ОАО «Волгоградэнергосбыт» был сделан вывод о том, что НОТ «Демидовский» оказывает услуги водоснабжения на основании договора аренды и Устава НОТ «Демидовский», документов, подтверждающих, что НОТ «Демидовский» фактически оказывает услуги водоснабжения юридическим лицам у ОАО «Волгоградэнергосбыт» отсутствуют (протокол заседания Комиссии от 28.12.2011 г.).

На основании вышеизложенного, некоммерческое огородническое товарищество «Демидовский» подлежит отнесению к категории потребителей электрической энергии «население» и должно оплачивать потребленную электрическую энергию по тарифам, утвержденным для категории потребителей "население".

С учетом вышеизложенного в действиях ОАО «Волгоградэнергосбыт» имеется факт нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно злоупотребления доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которого является создание угрозы ущемления интересов НОТ «Демидовский» путем угрозы прекращения подачи электрической энергии в случае непредставления указанных в письме №89-18/3290 от 11.07.2011 г. документов, а также создание угрозы применения тарифа на электрическую энергию по категории потребителей «прочие» для НОТ «Демидовский» при отсутствии доказательств оказания услуг по водоснабжению юридическим лицам.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

- Признать ОАО «Волгоградэнергосбыт» нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
- Выдать ОАО «Волгоградэнергосбыт» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства, а именно отозвать письмо №89-18/3290 от 11.07.2011 г. в части угрозы прекращения подачи электрической энергии в случае непредставления указанных в письме документов, а также применения тарифа на электрическую энергию по категории потребителей «прочие» для НОТ «Демидовский» при условии отсутствия доказательств оказания услуг по водоснабжению юридическим лицам.
- Передать материалы дела № 11-01-10-04/629 соответствующему должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ОАО «Волгоградэнергосбыт».