

ПРЕДПИСАНИЕ №179 –А-263/10-09

"20 " октября 2009 г. г. Уфа, Пушкина,95
Изготовлено 2 ноября 2009г

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: Р.Ф. Саяхутдиновой – и.о. заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Н.Н. Борисова – начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, О.А. Юртаевой – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, М.С. Шайхутдинова – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, рассмотрев дело № А-263/10-09

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 20 октября 2009г. по делу № А-163/10-09 о нарушении ОАО «Башкирэнерго» (450096, г. Уфа, ул.Комсомольская, 126) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ОАО «Башкирэнерго» (450096, г. Уфа, ул.Комсомольская, 126) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить и не допускать впоследствии нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в требовании ООО «Анкона» заменить расчетный электросчетчик в сроки, не предусмотренные договором электроснабжения и Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ №530 от 31.08.2006 в сроки, не предусмотренные договором электроснабжения и Правилами ФРПЭ под угрозой, отключения электроэнергии за задолженность, при условии, что расчет электроэнергии до замены счетчика будет осуществляться по установленной мощности.

2. Для устранения нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Башкирэнерго» совершить следующие действия:

- в срок до 19.11.2009г отозвать письмо №132/55-40 от 22.09.2009г направленное агентом гарантирующего поставщика в адрес ООО «Анкона».

3.О выполнении настоящего Предписания в срок до 20.11.2009г, сообщить в УФАС по РБ, представив документальное подтверждение исполнения предписания.

РЕШЕНИЕ по делу № А-263 /10-09

"20 " октября 2009 г. г. Уфа, ул. Пушкина,95
изготовлено 2 ноября 2009г

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия УФАС по РБ), в составе: Председателя Комиссии Саяхутдиновой Р.Ф.- исполняющий обязанности заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Борисова Н.Н.- начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков; Юртаевой О.А.- главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков, Шайхутдинова М.С. ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков, рассмотрев в заседании Комиссии дело № А-230/10-09, возбужденное по заявлению ООО «Анкона» магазин «Визит» (450007, г.Уфа, м-он Кооперативный, ул.Защитников Отечества, д. 19) по признакам нарушения ОАО «Башкирэнерго» п.4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" в части злоупотребления доминирующим положением, которое выразилось в ущемлении интересов Заявителя, путем угрозы отключения электроэнергии магазину,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела явилось обращение ООО «Анкона» магазин «Визит» (г.Уфа, 450007, м-он Кооперативный, ул.Защитников Отечества, 19 - далее Заявитель) с заявлением на действия ОАО «Башкирэнерго» в лице ООО «ЭСКБ», которая угрожает в ограничении электроснабжения магазина, в связи с образовавшейся задолженностью за поставленную электроэнергию. Как следует из заявления, указанные угрозы, стали возможны из-за ущемляющих интересы потребителя условий договора электроснабжения, составленного энергоснабжающей организацией только в ее интересах. Заявитель в своем заявлении также указывает. На все обращения Заявителя по сумме задолженности, с которой он не согласен, к агенту энергоснабжающей организации-ООО «ЭСКБ», Заявитель получил только один ответ, что расчет за потребленную энергию ему производится по установленной мощности и будет производиться до тех пор, пока Заявитель не заменит расчетный прибор учета.

Как указано в ответе, по поводу перерасчета, Заявителю нужно обратиться к руководству ООО «ЭСКБ». Из заявления следует, что расчетный прибор учета Заявителем заменен 23.09.2009г., хотя заявка на замену счетчика была подана Заявителем в июле текущего года. Также в своем обращении Заявитель указывает, что в своем магазине он реализует продукты питания, в связи с чем, отключение электроэнергии повлечет необратимые последствия.

На основании изложенного, в действиях энергоснабжающей организации-ОАО «Башкирэнерго», доминирующего на рынке электроснабжения республики по угрозе прекращения поставки электрической энергии магазину ООО «Анкона», УФАС по РБ были усмотрены признаки нарушения п. 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии частью 4 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", УФАС по РБ приняло решение о создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения пункта 4 части 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", в отношении ОАО «Башкирэнерго», рассмотрение которого было назначено на 20.10.2009г.

В ходе рассмотрения дела после изучения дополнительных документов и информации полученной в ответ на определение о назначении дела, а также пояснений сторон, Комиссия УФАС по РБ установила.

Заявитель является потребителем электроэнергии по договору электроснабжения от 25.12.2008 № 9286, заключенному с гарантирующим поставщиком- ОАО «Башкирэнерго», в лице заместителя начальника Центрального отделения филиала «ЭСКБ-

Центр» ООО «ЭСКБ», действующего на основании Агентского договора №107/1786 от 25.12.2006 года и доверенности 007/19 от 11.01.2008 (далее – Ответчик).

10.09.2009г Ответчик направил Заявителю уведомление №176 (имеется в материалах дела) о том, что по состоянию на 10 сентября текущего года по договору электроснабжения № 9286 ОАО «Башкирэнерго» не получило оплату по ранее выставленным счетам на сумму 85 251,44 рубля. В связи с этим, как указано в уведомлении, в соответствии с разделом XIII Правил функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ №530 от 31.08.2006 (далее Правила ФРПЭ), ООО «Анкона» необходимо с 17 сентября 2009г. самостоятельно ввести ограничение электропотребления в размере 100%. При этом, ОАО «Анкона» необходимо обеспечить поставку электрической энергии Потребителям, технологически присоединенным к объектам ООО «Анкона». В случае неисполнения указанных требований ограничение электропотребления будет осуществлено представителями сетевой организации с возмещением за счет ООО «Анкона» затрат на организацию выезда представителя сетевой организации. (Согласно договора электроснабжения № 9286 сетевой организацией является ООО «БашРЭС УГЭС»). В случае непогашения накопленной задолженности, ОАО «Анкона» прерывается поставка (продажа) электрической энергии, путем ввода полного ограничения режима потребления электрической энергии с 23 сентября 2009г. Как следует из документов (акт сверки расчетов за электрическую энергию по состоянию на 01.09.2009, подписанный только со стороны ООО «ЭСКБ», письмо ООО «ЭСКБ» №132/55-40 от 22.09.09 в адрес ООО «Анкона») задолженность ООО «Анкона» перед Гарантирующим поставщиком (ОАО «Башкирэнерго» в лице ООО «ЭСКБ») сложилась в связи с неоплатой ООО «Анкона» электроэнергии по счетам фактуры, выставленным ООО «ЭСКБ» за июнь, июль и август. При этом, ООО «ЭСКБ» производило расчет по установленной мощности, в связи с тем, что ООО «Анкона» не выполнило предписание по замене расчетного электросчетчика (АКТ проверки прибора учета «БашРЭС УГЭС» №2070300037 от 16 марта 2009г-имеется в материалах дела).

Как установлено Комиссией УФАС по РБ, в соответствии с договором электроснабжения N 9286 и приложения №2 к нему, Ответчик, обязался подавать Потребителю через присоединенную сеть электрическую энергию и договорную величину мощности, а абонент - оплачивать принятую энергию и мощность. Согласно п.6.2 Договора, фактический объем (проданной) по договору электрической энергии (мощности) Потребителю, за расчетный период определяется на основании показаний расчетных приборов учета, представляемых Потребителем в соответствии с условиями настоящего договора (Приложение №5). В случае выявления неисправности или утраты расчетного прибора учета определение объема потребления электрической энергии осуществляется на основании контрольного прибора учета. В случае непредставления Потребителем данных о расходе потребленной электроэнергии в соответствии с п. 5.1.3 Договора, выявления неисправностей или траты расчетного контрольного прибора учета, выявления случаев безучетного потребления, расчет производится в соответствии с приложением №2 к Договору. В случае возникновения необходимости определения объема фактически поставленной (проданной) электрической энергии (мощности) расчетным путем, расчетный метод фиксируется в отдельном приложении к настоящему договору и согласовывается с Сетевой организацией.

Исходя из смысла пунктов 5.1.11 и 5.1.13 договора электроснабжения и приложения №2 к договору, Потребитель обязан содержать приборы и оборудование, связанные с потреблением энергии, в исправном состоянии и обеспечивать безопасность их эксплуатации. Обеспечивать за свой счет в тридцатидневный срок замену и поверку средств измерений в случае выхода их из строя или истечении срока поверки. Фактический объем электрической энергии расчетного периода поставленного потребителю определяется на основании данных средств измерений, соответствующих требованиям действующего законодательства. Отчетность о количестве потребленной энергии (Ведомости электропотребления) предоставляется ежемесячно в соответствии с п.3.4, приложения 2. При неоднократном (более двух раз подряд) непредставлении Потребителем Ведомости электропотребления, в последующих расчетных периодах, суммарный объем потребления электрической энергии за истекший период принимается равным произведению разрешенной к использованию мощности на число часов работы Потребителя в расчетном периоде, указанных в Приложении №3 к договору, на установленный тариф без последующего перерасчета.

В силу пункта 5.1.13. договора Гарантирующий поставщик/сетевая организация имеет право периодического доступа к измерительным комплексам покупателя с целью осуществления проверки условий их эксплуатации и сохранности, снятия контрольных показаний, а также проведения мероприятий по прекращению (ограничению) поставки (потребления) электроэнергии (мощности) в связи с нарушением Потребителем условий Договора.

Представитель «БашРЭС УГЭС» 16 марта 2009 года провел проверку прибора учета Заявителя СА4-ИА678 (заводской номер <...>) класс точности 2. Дата выпуска/дата поверки ГК 2003г номер пломбы-У 88. В ходе проверки обнаружено истечение срока межповерочного интервала прибора учета (как указано в Акте №№2070300037 –истек срок госповерки), в связи с чем, Заявителю в акте было предписано: В срок до 24 марта 2009г заменить электросчетчик №102569. В случае невыполнения в срок предписания, как указано в акте, расчет будет произведен по установленной мощности. По вопросам замены счетчика было предложено обратиться в специализированную организацию. Как пояснил на заседании комиссии Заявитель, указанный Акт содержащий предписание, подписан не Заявителем, а продавцом магазина и был оставлен продавцу, а не вручен Заявителю. Заявитель обнаружил этот акт у себя на кассе в магазине.

Исходя из изложенного, Комиссия установила, что у Заявителя согласно условиям п.5.1.11. договора, было право заменить средство измерения электрической энергии, либо поверить его в органе по техническому регулированию и метрологии в течении 30 дней, а не в течении 8 дней как указано в предписании. Кроме того, в соответствии с п.6.2 договора, на время поверки прибора учета либо до его замены на поверенный, объем потребления электрической энергии должен был осуществляться на основании показаний контрольного прибора учета, либо определять объем фактически поставленной (проданной) электрической энергии (мощности) расчетным путем, который мог быть согласован сторонами. Однако, Ответчиком не были предприняты действия по исполнению указанного пункта договора. На свои устные и письменные обращения Заявитель получал один и тот же ответ, о том, что пока он не поменяет прибор учета, плата за потребленную электрическую энергию ему будет начисляться по установленной мощности. По этой же причине Заявитель, не мог и не представлял Ответчику «Ведомости потребления электрической энергии» предполагая, что поскольку у счетчика закончился срок поверки, эти ведомости Ответчиком приниматься не будут. На предложение Заявителя (письмо №12 от 25.09.2009г) рассчитать задолженность за июнь, июль и август исходя из договорного объема потребления электроэнергии соответствующего расчетному периоду, Ответчик с Заявителем не согласился (письмо №133/02-4733 от 02.10.2009г).

Согласно п.п.152-154 Правил ФРПЭ, при выявлении случаев безучетного потребления электрической энергии сетевая организация, если иное не установлено договором оказания услуг по передаче электрической энергии, направляет гарантирующему поставщику (энергосбытовой организации) уведомление с предложением принять участие в составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Как следует из документов, акт о безучетном потреблении электрической энергии в отношении Заявителя не составлялся, а Основанием для перерасчета потребленной Заявителем электроэнергии послужило предписание о замене прибора учета в акте проверки прибора учета и письма Ответчика о том, что до замены электросчетчика расчет за потребленную электроэнергию будет производиться по установленной мощности.

В ходе рассмотрения дела представитель Ответчика пояснил, что акт о безучетном потреблении электроэнергии не должен был составляться, т.к. Заявитель в соответствии с п. 5.1.3. договора электроснабжения, обязан ежемесячно, на 00-00 часов

московского времени 01 числа месяца, следующего за расчетным периодом, производить снятие показаний расчетных приборов учета и представлять их Сетевой организации, в первый день следующего расчетного периода, на бумажном носителе по установленной Гарантирующим поставщиком форме «Ведомость электропотребления». В нарушение данного условия, ведомости электропотребления Заявителем в адрес Сетевой организации не представлялись.

Как указано в письмах Ответчика: №132/02-4733 от 02.10.2009г в адрес ООО «Анкона» и №132/02-4846 от 15.10.2009, представленных в Комиссию УФАС по РБ в ответ на определение о назначении дела, согласно договору электроснабжения в соответствии с абз. 3 п. 6.2 договора, в случае непредставления Потребителем данных о расходе потребленной электроэнергии в соответствии с п. 5.1.3. договора, выявления неисправностей или утраты расчетного, контрольного прибора учета, выявления случаев безучетного потребления, расчет производится в соответствии с Приложением № 2 к договору. В соответствии с п. 5 Приложения № 2 к договору, при неоднократном (более двух раз подряд) непредставлении потребителем «Ведомости электропотребления» в последующих расчетных периодах, суммарный объем потребления электрической энергии за истекший период принимается равным произведению разрешенной к использованию мощности на число часов работы Потребителя в расчетном периоде, указанных в Приложении № 3 к договору, без последующего перерасчета. Однако, до обращения Заявителя в адрес УФАС по РБ, Ответчик ни в Уведомлении №176 о прерывании поставки (продажи) электроэнергии, ни в письме №132/55-40 от 22.09.2009, направленных в адрес Заявителя, не указывает исходя из каких положений договора (исходя из какого расчета) у Заявителя сложилась указанная в уведомлении №176 задолженность. В уведомлении со ссылкой на раздел XIII Правил ФРПЭ, сказано что ООО «Анкона» необходимо с 17 сентября 2009г. самостоятельно ввести ограничение электропотребления в размере 100%.

Как указано в письме в адрес Комиссии УФАС по РБ, в соответствии с приложением № 3 (акт регистрации источников энергоснабжения) к договору электроснабжения, разрешенная к использованию мощность составляет 40 кВт, у потребителя установлен 12-ти часовой рабочий день, 7 рабочих дней в неделю, потери в линии составляют 0,7335 % от фактического потребления. Исходя из этих сведений и были осуществлены расчеты и выставлены счета Заявителю за июнь, июль и август месяц, исходя из ведомостей электропотребления, составленных и представленных в Комиссию УФАС по РБ Ответчиком. Как указано в письме №132/02-4846 от 15.10.2009, ведомости представлены только за период с 01.06.2009 (за период договорных отношений).

Рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле Комиссия УФАС по РБ приходит к выводу о наличии в действиях Ответчика нарушения части 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции". При этом Комиссия УФАС по РБ исходит из следующего. Ответчиком в нарушение договора электроснабжения не были предприняты действия по надлежащему исполнению договора, тем самым были ущемлены интересы Заявителя. В частности, акт об истечении срока поверки счетчика представителем сетевой организации был подписан со стороны Заявителя не уполномоченным лицом (продавцом магазина а не ответственным за энергохозяйство). В предписании в нарушение условий п.5.1.11 договора не была указана альтернатива замене счетчика- возможность поверки расчетного счетчика в органах по метрологии и сертификации, срок замены счетчика, в нарушение условий договора определен в 8 дней, а не 30 дней, как предусмотрено договором. Сетевой организацией в нарушение условий договора и ст. 144 Правил ФРПЭ на время замены либо поверки счетчика, не было предложено, а также не были осуществлены действия, по осуществлению определения количества потребленной электроэнергии по контрольному прибору учета. На время замены либо поверки счетчика ни сетевой организацией не агентом Ответчика в соответствии с п.6.2 договора не предлагалось объемы фактически поставленной электроэнергии определять расчетным путем, приемлемым для обеих сторон. На основании изложенного, учитывая положения пункта 7.1.2 договора электроснабжения, согласно положениям которого Ответчик несет ответственность перед потребителем за неисполнение или ненадлежащее исполнение соответствующих обязательств по договору, в том числе за действия (бездействия) третьих лиц (сетевых организаций) по исполнению ими договорных обязательств, связанных с оказанием услуг по передаче электрической энергии и иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергии, заключенных Гарантирующим поставщиком в интересах Потребителя, Комиссия УФАС по РБ установила, что основания о прекращении дела в отношении Ответчика отсутствуют.

Согласно части 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,

Таким образом, Комиссия УФАС по РБ признала наличие нарушения п4 части 1 статьи 10 Федерального Закона «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Башкирэнерго», доминирующего на рынке электроснабжения республики, выразившихся в требовании замены расчетного электросчетчика, у которого закончился срок поверки, в сроки, не предусмотренные договором электроснабжения и Правилами ФРПЭ под угрозой, отключения электроэнергии за задолженность, при условии, что расчет электроэнергии до замены счетчика будет осуществляться по установленной мощности.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь статьей 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", Комиссия УФАС по РБ

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ОАО «Башкирэнерго» (450096, г. Уфа, ул.Комсомольская, 126) доминирующему на рынке электроснабжения республики, нарушившим часть п.4 ч. 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. Выдать ОАО «Башкирэнерго» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства. путем осуществления действий, направленных на устранение нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации путем отзыва: письма №132/55-40 от 22.09.2009г направленного в адрес ООО «Анкона».

3.Направить материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ОАО «Башкирэнерго» к административной ответственности в соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия.

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

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