

РЕШЕНИЕ

04 апреля 2011 года

г. Ханты-Мансийск

Резолютивная часть решения оглашена 04 апреля 2011 года;

Решение изготовлено в полном объеме 18 апреля 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии:

члены комиссии:

в присутствии:

- заявителя – не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;
- ответчика по делу – (ФИО) доверенности № 0001 от 22.12.2010; (ФИО) по доверенности № 0070 от 14.09.2010;
- заинтересованного лица – (ФИО) на основании протокола собрания уполномоченных пайщиков,

рассмотрев дело № 02-02-051/2011 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Югорская территориальная энергетическая компания» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре поступило обращение адвоката <...> (вх. № 105-О от 01.02.2011) на незаконные действия ОАО «Югорская территориальная энергетическая компания» по даче указания ОАО «ЮТЭК ХМР» о полном ограничении режима потребления электрической энергии в отношении Нялинского потребительского общества.

Согласно материалам дела между ОАО «ЮТЭК» (гарантирующий поставщик) и Нялинским потребительским обществом (потребитель) были заключены договоры энергоснабжения № 329 от 01.01.2007, № 329 от 01.01.2009.

Согласно пункту 1.1 договора энергоснабжения № 329 от 01.01.2009 гарантирующий поставщик обязуется продавать потребителю электрическую энергию (мощность) в точках поставки через присоединенную сеть, самостоятельно урегулировав отношения по передаче электрической энергии с сетевой организацией, действующей в зоне деятельности гарантирующего поставщика, а потребитель обязуется оплачивать принятую электрическую энергию и мощность.

Между ОАО «ЮТЭК», являющимся гарантирующим поставщиком, и ОАО «ЮТЭК ХМР», являющимся территориальной сетевой организацией, заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии в зоне централизованного энергоснабжения от 01.01.2009 № 10/09 ПЭ, по которому ОАО «ЮТЭК» выступило заказчиком, а ОАО «ЮТЭК ХМР» выступило исполнителем.

В соответствии с пунктом 3.3.6 договора на оказание услуг по передаче электрической энергии в зоне централизованного энергоснабжения от 01.01.2009 № 10/09 ПЭ исполнитель (ОАО «ЮТЭК ХМР») принял на себя обязательства производить ограничение режима потребления электрической энергии отдельных потребителей и его восстановление по письменному заявлению заказчика (ОАО «ЮТЭК»).

29 января 2009 года ОАО «ЮТЭК» - заказчик уведомило ОАО «ЮТЭК ХМР» - исполнителя о введении с 14:00 часов 02.02.2009 г. полного ограничения режима потребления электрической энергии потребителям, имеющим задолженность по оплате за потребленную электрическую энергию, в том числе и Нялинскому потребительскому обществу.

02 февраля 2009 года подача электрической энергии Нялинскому потребительскому обществу была прекращена, о чем составлен акт б/н от 02.02.2009 г. электромонтером <...>, где причиной отключения указана задолженность по оплате за потребленную электрическую энергию. От подписи в акте Нялинское ПО отказалось.

Порядок введения ограничения режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств в отношении потребителей – юридических лиц установлен в пункте 175 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении правил функционирования

розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики» (далее – Правила).

Согласно пункту 175 Правил порядок введения ограничения режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств в отношении потребителей – юридических лиц определяется в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии), договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, а также иных договорах и 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.

Договор энергоснабжения № 329 от 01.01.2009, заключенный между ОАО «ЮТЭК» (гарантирующий поставщик) и Нялинским потребительским обществом (потребитель) содержит процедуру введения ограничения режима потребления электроэнергии в пунктах 7.4, 7.6, не противоречащую процедуре ограничения режима, установленной в пункте 175 Правил.

В нарушение требований пункта 175 Правил, равно, как и условий пунктов 7.4, 7.6 договора энергоснабжения № 329 от 01.01.2009 ОАО «ЮТЭК» направило 29.01.2009 г. уведомление ОАО «ЮТЭК ХМП» о введении режима полного ограничения режима потребления электроэнергии, после чего последнее произвело прекращение подачи электричества Нялинскому ПО.

1) Прекратив в таком порядке поставку электроэнергии, ОАО «ЮТЭК» нарушило подпункт «а» пункта 175 Правил об обязательном предварительном уведомлении потребителя об ограничении режима потребления с указанием размера задолженности, а также даты предполагаемого введения ограничения режима потребления, которая не может наступить до истечения 5 рабочих дней с даты получения уведомления.

Уведомление не было вручено под расписку потребителю (Нялинскому ПО) за 5 рабочих дней до предполагаемого ограничения режима потребления. Уведомление об образовавшейся задолженности было передано ОАО «ЮТЭК» 21 января 2009 года в организацию почтовой связи для отправления (квитанция 628001-79 № 00194 от 21.01.2009).

2) ОАО «ЮТЭК» также нарушило требования подпункта «б» пункта 175 Правил об обязательном введении частичного ограничения режима потребления на указанный в уведомлении срок в случае неисполнения потребителем требования о погашении задолженности в установленный в уведомлении срок, не введя частичного ограничения режима потребления.

3) В нарушение подпункта «в» пункта 175 Правил ОАО «ЮТЭК» ввело режим полного ограничения режима потребления электроэнергии сразу, а не через 3 рабочих дня с даты введения частичного ограничения режима потребления.

4) Основанием для введения режима полного ограничения потребления, инициатором которого является ОАО «ЮТЭК», послужила задолженность по оплате электроэнергии Нялинского ПО, образовавшаяся по состоянию на 19.01.2009 г. в сумме 204 988,62 руб.

Указанная задолженность возникла из-за включения ОАО «ЮТЭК» в счета-фактуры на оплату электроэнергии такого объекта энергопотребления, как 8-ми квартирный жилой дом по ул. Труда, 30 села Нялино.

Дом № 30 по ул. Труда принадлежит на праве собственности Нялинскому ПО, за исключением расположенных в нем квартир №№ 4,5,8. Однако, все жильцы дома самостоятельно осуществляют потребление электроэнергии, а также производят оплату такого потребления в соответствии с заключенными ими с ОАО «ЮТЭК» договорами энергоснабжения.

Несмотря на это, ОАО «ЮТЭК» включило в счета-фактуры на оплату потребленной электроэнергии показания по дому № 30 за август и сентябрь 2009 года:

- счет-фактура № 15/00002289 от 31.08.2008, выставленный на сумму 25822,59 руб., содержит потребление электроэнергии жильцами дома № 30 по ул. Труда в сумме 15438,91 руб. с НДС;

- счет-фактура № 15/00002544 от 30.09.2008, выставленный на сумму 70710,93 руб., содержит потребление электроэнергии жильцами дома № 30 по ул. Труда в сумме 64922,89 руб. с НДС.

Таким образом, ОАО «ЮТЭК», злоупотребляя своим доминирующим положением на розничном рынке поставки электроэнергии, намеренно ошибочно включило в задолженность за потребление электроэнергии Нялинского потребительского общества фактически потребленную электроэнергию жильцами дома № 30 по ул. Труда с. Нялина.

Кроме того, ОАО «ЮТЭК» предъявило Нялинскому потребительскому обществу к оплате счет-фактуру № 15/00003506 от 31.12.2008 на сумму 120 045,87 руб. за потребление электроэнергии в декабре 2008 года.

Такая сумма долга Нялинского ПО перед ОАО «ЮТЭК» возникла на основании акта № 138 о безучетном потреблении электроэнергии (для юридических лиц) от 26.12.2008 г., составленного электромонтером ОАО «ЮТЭК ХМР» <...>, согласно которому прибор учета в хлебопекарне неисправен. После составления акта электромонтер <...> обсчитал все имеющиеся приборы учета электроэнергии по норме за 24 часа работы, исходя из чего, потребление электроэнергии в декабре 2008 года составило сумму 120 045,87 руб.

Пунктами 151-156 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики предусмотрен порядок составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Так, согласно пункту 152 Правил (абзац 1) в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные о потребителе или лице, осуществляющем бездоговорное потребление электрической энергии, способе и месте осуществления выявленного нарушения, описание приборов учета на момент составления акта, дата предыдущей проверки, объяснения потребителя или лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, по выявленному факту и его претензии к составленному акту (в случае их наличия).

В соответствии с абзацем 2 пункта 152 Правил при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии, либо его представитель. Отказ потребителя или лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, либо его представителя от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а равно отказ от присутствия при его составлении отражается с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии или в отдельном акте, составленном в присутствии 2 незаинтересованных лиц и подписанном этими лицами.

Решением Ханты-Мансийского УФАС России от 05.05.2009 г. по делу № 02-027/2009 установлено, что электромонтер <...> составил данный акт у себя дома, не присутствуя на объекте.

Данное обстоятельство привело к тому, что потребление электроэнергии Нялинским ПО в декабре 2008 года составило сумму 120 045,87 руб., которая была включена в общую задолженность за потребление электроэнергии в размере 204 988,62 руб., а это повлекло, в свою очередь, к инициированию ОАО «ЮТЭК» введения полного ограничения режима потребления электроэнергии в отношении Нялинского ПО.

Вопрос о подключении электроэнергии на объектах Нялинского ПО до сих пор не разрешен, без электричества находятся магазин и хлебопекарня, посредством которых жители села Нялино обеспечивались свежеспеченным хлебом.

Определением о назначении дела № 02-02-051/2011 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 14.03.2011 рассмотрение дела было назначено на 31.03.2011.

В деле объявлен перерыв до 04.04.2011 в связи с необходимостью представления ОАО «ЮТЭК» перечня группы лиц, входящих в одну группу с ОАО «ЮТЭК», по форме, утвержденной приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293, а также представления сведений Нялинским потребительским обществом, затребованных определением от 14.03.2011.

На рассмотрение дела сторонами представлены документы, затребованные определением от 14.03.2011, и необходимые для рассмотрения дела.

Представитель Нялинского ПО <...> пояснила, что задолженность образовалась из-за включения ОАО «ЮТЭК» в счета-фактуры на оплату электроэнергии показаний счетчиков по квартирам в доме по ул. Труда, 30 с. Нялино, в которых живут жильцы, имеющие самостоятельные договоры с ОАО «ЮТЭК» на энергоснабжение. Сумма задолженности увеличилась из-за неучтенного потребления электроэнергии в декабре 2008 года, о чем был составлен акт электромонтером ОАО «ЮТЭК ХМР» <...> с нарушением установленных правил, без приглашения представителей Нялинского ПО. Счетчик был неисправен, о чем энергоснабжающая организация была уведомлена, так как неоднократно направлялись письма, которые остались без ответа.

В настоящее время идет судебное разбирательство по вопросу взыскания убытков с ОАО «ЮТЭК ХМР» в связи с незаконным отключением электроэнергии.

Представитель ОАО «ЮТЭК» Лобашук Юлия Васильевна нарушение не признала, пояснила, что данный вопрос уже рассматривался антимонопольным органом, в результате рассмотрения ОАО «ЮТЭК ХМР» признано нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», ему выдано предписание, которое было исполнено путем подачи электроэнергии Нялинскому ПО в мае 2009 года. На вопрос председателя Комиссии о том, давались ли ответы на письма Нялинского потребительского общества о неисправности прибора учета электроэнергии, представитель ответчика ничего не смог пояснить, кроме как – это действия ОАО «ЮТЭК ХМР», не имеющие отношения к ОАО «ЮТЭК».

ОАО «ЮТЭК» и ОАО «ЮТЭК ХМР» входят в одну группу лиц соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно части 1 которой группой лиц признается совокупность физических и (или) юридических лиц, если хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящиеся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества).

Данные хозяйствующие субъекты действуют на товарном рынке как одно юридическое лицо, в связи с чем,

действия одного из них – ОАО «ЮТЭК ХМР» рассматриваются как действия ОАО «ЮТЭК» в составе группы лиц, входящих в него.

Своими действиями ОАО «ЮТЭК» в составе группы лиц допустило нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» - совершение занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом действий (бездействия), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании изложенного 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», Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 15.12.2006 г. (зарегистрированного в Минюсте РФ за № 8842 от 24.01.2007 г.), Комиссия

РЕШИЛА:

1) признать в действиях ОАО «ЮТЭК» в составе группы лиц, входящих в него, нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, действий (бездействия), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

2) выдать ОАО «ЮТЭК» в составе группы лиц обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

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