

## РЕШЕНИЕ

05.11.2008  
Изготовлено 19.11.2008

г. Иваново  
Дело № 08-30/004

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии – Боровкова А.В. – руководителя управления; членов комиссии: Курышева В.А. – начальника отдела контроля естественных монополий, Кукушкина В.М. – заместителя начальника аналитического отдела, Смирновой Е.Е. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля естественных монополий; в присутствии представителей лиц, участвующих в деле: от жителей ЖСК «Красноветкинец-3» (г. Кинешма, <...>, далее – Заявитель) <...>; от ООО «Энергосетевая компания»: <...>, рассмотрев дело № 08-30/004 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Энергосетевая компания» (153006, г. Иваново, ул. Новая, д. 15, <..>) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 20.08.2008 поступило заявление от жителей ЖСК «Красноветкинец-3» об ущемление обществом с ограниченной ответственностью «Энергосетевая компания» (далее – ООО «ЭСК», Ответчик) интересов Заявителя, выразившихся в отключении электрической энергии.

В своем заявлении жители ЖСК «Красноветкинец-3» указали, что производили оплату за потребленную электрическую энергию по индивидуальным счетам-квитанциям, выставляемым Ответчиком.

Однако, начиная с апреля 2008 года, ООО «ЭСК» перестало выставлять счета-квитанции гражданам на оплату электрической энергии и расторгло договоры поставки электрической энергии на основании того, что договор поставки электрической энергии должен быть заключен между гражданами и ЖСК, как исполнителем коммунальных услуг.

В связи с прекращением выставления счетов-квитанций жители ЖСК «Красноветкинец-3» письменно (претензии от 04.06.2008) обращались к Ответчику с просьбой предоставить счета-квитанции на оплату потребленной электроэнергии. Однако, ООО «ЭСК» отказалось принять данные письма, что подтверждается Письмом ОСП Кинешемского Почтамта от 25.07.2008 № 848-П.

Договор поставки электрической энергии между ЖСК «Красноветкинец-3» и гражданами не заключен, так как действует договор между ЖСК «Красноветкинец-3» и ООО «ЭСК» в соответствии с которым не предусмотрено заключение договоров между ЖСК и жителями, кроме того, ЖСК «Красноветкинец-3» дается право, а не обязанность заключать данные договоры.

В результате ООО «ЭСК» создало задолженность и на этом основании отключало электрическую энергию у жителей ЖСК «Красноветкинец-3».

В письменных объяснениях от 16.10.2008 № 119-11/1112 Ответчик указал, что ООО «ЭСК» не может предоставлять гражданам коммунальные услуги, так как общество не соответствует определению понятия исполнителя коммунальных услуг и не отвечает за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги.

Ответчик указал, что именно ЖСК, ТСЖ, созданные в многоквартирных домах г. Кинешмы, являются исполнителями коммунальных услуг, предоставляемых жильцам домов.

В силу пунктов 37, 38, 49, 51 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, части 3 статьи 154 Жилищного кодекса РФ (далее - ЖК РФ), оплата за коммунальные услуги производится потребителями «Исполнителю» коммунальных услуг (ЖСК) на основании выставленного им счета, то есть ЖСК полномочно принимать оплату от граждан.

В силу части 6 статьи 155 ЖК РФ, если в многоквартирном доме создан жилищно-строительный кооператив, то даже не являющиеся членами ЖСК собственники помещений в таком многоквартирном доме, вносят плату за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с договором, заключенным с ЖСК. При этом, ни одна из норм ЖК РФ не предоставляет возможность собственникам помещений в многоквартирном доме, где создано ЖСК, вносить плату за коммунальные услуги непосредственно в ресурсоснабжающую организацию, кроме пункт 90 «Правил функционирования розничных рынков...», где гарантирующему поставщику предоставляется право, но не обязанность, при определенных условиях, выставить счета и собирать плату.

Таким образом, заключать договоры поставки электрической энергии с бытовыми потребителями ООО «ЭСК» обязана только в случае, непосредственного управления многоквартирным домом собственниками помещений, присоединенным на границе балансовой принадлежности электрических сетей к соответствующей сетевой организации.

Кроме того, ООО «ЭСК» указало, что не имеет на своем балансе электросетей и электрооборудования, посредством которого осуществляется передача электроэнергии.

Передача электроэнергии ТСЖ, ЖСК г. Кинешма, приобретаемой у ООО «ЭСК», осуществляется ОАО «Кинешемская городская электросеть» по принадлежащим ему электрическим сетям в соответствии с заключенным договором возмездного оказания услуг по передаче электроэнергии. Согласно договору ОАО «Кинешемская городская электросеть» осуществляет передачу электроэнергии только до точки передачи, то есть только лицам, которые имеют технологическое присоединение к сетям сетевой организации.

Так же Ответчик пояснил: «К сетям, принадлежащим ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть», не присоединены внутриквартирные сети и внутридомовые сети, которые принадлежат ЖСК «Красноветкинец-3» либо находятся у него на техническом обслуживании. Поэтому договор энергоснабжения с каждым из владельцев жилых помещений в многоквартирном доме невозможен в силу

отсутствия момента первого фактического подключения энергопринимающих устройств, расположенных в квартирах к сети ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть».

В связи с тем, что Заявитель не имеет непосредственного технологического присоединения к сетям ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть» договор энергоснабжения ООО «ЭСК» должно и обязано заключать только с ЖСК «Красноветкинец-3».

С учетом изложенного, одностороннее расторжение договора поставки электрической энергии ООО «ЭСК» не возможно в силу отсутствия заключенных договоров между гражданами и ООО «ЭСК». ООО «ЭСК» не выставляет счета гражданам на оплату электрической энергии и не получает от них никаких денежных средств.

В силу статья 308 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в качестве сторон, поэтому ООО «ЭСК» не могло нарушить договорные отношения по снабжению граждан, проживающих в многоквартирных домах.

В целях реализации положений статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации о признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием закона «Об электроэнергетике» во всех муниципальных районах и городах Ивановской области в период 2005-2007 годы осуществлено разделение видов деятельности, осуществляемых муниципальными предприятиями по эксплуатации электросетей, путем передачи функций, связанных с куплей-продажей электрической энергии энергосбытовой организации, а именно: ООО «ЭСК». Разделение видов деятельности осуществлялось на основании постановлений глав муниципалитетов. При таких обстоятельствах ООО «ЭСК» было вынуждено принять всех потребителей, на тот момент находившихся на расчетах в городских и районных электрических сетях, в том числе потребителей, проживающих в многоквартирных домах г. Кинешмы, на прямые расчеты, временно сохранив существующую и привычную для потребителей схему оплаты электроэнергии.

Приказом Ивановского УФАС России от 19.09.2008 № 141 возбуждено дело № 08-30/004 по признакам нарушения Ответчиком части 1 статьи 10 Закона.

Определением председателя Комиссии от 23.09.2008 дело № 08-30/004 было назначено к рассмотрению на 22.10.2008.

В соответствии с частью 1 статьи 46, пунктом 2 частью 4 статьи 45 Закона, в заседании Комиссии объявлялись перерывы, рассматривались ходатайства сторон по делу, принимались решения:

- ходатайство ООО «ЭСК» об объединении дел № 08-30/002, 08-30/003, 08-30/004, 08-30/005 о нарушение антимонопольного законодательства в одно производство отклонено, как не предусмотренное главой 9 Закона и не способствующее полному, всестороннему и объективному рассмотрению дел;

- ходатайство ООО «ЭСК» о приобщении к материалам дела резолютивной

части решения Советского районного суда г. Иваново от 23.10.2008 по делу № 2-547, а так же дополнительные письменные объяснения (письмо № 001-09/8016 от 28.10.2008), удовлетворено в полном объеме.

На заседании Комиссии, представитель Заявителя подтвердил заявленные требования. Договор между гражданами и ООО «ЭСК» жители ЖСК «Красноветкинец-3» считают действующим и одностороннее расторжение договоров со стороны Ответчика, прекращение выставления счетов-квитанций об оплате электроэнергии жителям ЖСК «Красноветкинец-3», создание искусственной задолженности и ограничение режима потребления электроэнергии 16.07.2008, 28.07.2008 ущемляют их интересы.

Договор, по мнению Заявителя, является заключенным в соответствии с пунктом 64 Правил функционирования розничных рынков, который предусматривает, что договор с гарантирующим поставщиком считается заключенным с даты, соответствующей началу периода, за который гражданином-потребителем произведена первая оплата электрической энергии данному гарантирующему поставщику.

Жители ЖСК «Красноветкинец-3» своевременно производили оплату по реквизитам, указанным в счетах-квитанциях ООО «ЭСК», на момент получения ООО «ЭСК» статуса гарантирующего поставщика, в связи с чем, договор считают заключенным и расторжение договора возможно только в судебном порядке.

Заявитель указал так же, что в соответствии со статьей 426 ГК РФ договор энергоснабжения является публичным и отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. У ООО «ЭСК» есть возможность предоставлять услугу по поставке электрической энергии заявителям, к тому же такую услугу оно предоставляло, что подтверждается квитанциями об оплате электрической энергии.

Так же, Заявитель считает, что, в соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 426 ГК РФ, ООО «ЭСК» не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами. ООО «ЭСК» оказывает предпочтения другим гражданам, проживающим в домах, где управление многоквартирным домом осуществляют ТСЖ (ЖСК). Во многих ЖСК (ТСЖ) города Кинешмы до сих пор ведутся расчеты за потребленную электрическую энергию гражданами непосредственно с ООО «ЭСК».

Представитель Заявителя также указал, что права жителей ЖСК «Красноветкинец-3» нарушены при незаконном введении ограничений режима поставки электрической энергии на незаконных основаниях, так как если бы ООО «ЭСК» выставляло счета-квитанции заявителям, то не была создана искусственная задолженность, в результате которой и были введены 16.07.2008, 28.07.2008 ограничения режима потребления электрической энергии.

Кроме того, Заявители принимали всю степень заботливости и осмотрительности при исполнении условий по договору электроснабжения – в отсутствии счетов-

квитанций собирали деньги и перечисляли на счет ООО «ЭСК». По мнению Заявителей, обязательства по поставке электрической энергии, получение за нее денежных средств и выставление счетов-квитанций заявителям должно выполнять ООО «ЭСК».

На заседании Комиссии, представитель Ответчика подтвердил позицию ООО «ЭСК» об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства. ООО «ЭСК» действовало в рамках полномочий, предоставленных законодательством, при введении ограничения режима потребления электрической энергии Заявителя.

Во-первых, действия ООО «ЭСК» по принятию граждан-потребителей, жителей ЖСК «Автомобилист», находившихся на расчетах в МУП «Кинешемские электрические сети», на прямые расчеты (прием платы непосредственно от жителей многоквартирных домов за потребленную электроэнергию) не подлежат квалификации как договор, в силу отсутствия технологического присоединения и несоответствия требованиям статьи 539 ГК РФ, пункту 61 Постановления Правительства РФ № 530, предоставляющего право гарантирующему поставщику отказа от заключения договора при отсутствии технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

Во-вторых, Ответчик пояснил, что указанные действия не подлежат квалификации и как законная сделка. Поскольку ООО «ЭСК» выставило счета на оплату потребленной электроэнергии, принимало оплату, а жители производили оплату потребленной электроэнергии, указанные действия совершались путем выражения воли двух сторон, и являлись действиями граждан, направленными на установление, изменение или прекращении гражданских прав и обязанностей, то есть являлись сделкой.

Однако, указанные действия ООО «ЭСК» и лиц, осуществляющих оплату электроэнергии, по мнению Ответчика, являлись ничтожной сделкой, на основании статьи 168 ГК РФ. Указаний в законе о том, что именно такая сделка (выставление счетов на оплату электроэнергии и ее оплата) является не ничтожной, а оспоримой сделкой, не имеется.

В-третьих, представитель Ответчика, указал, что не имелось возможности привести отношения по расчетам за электрическую энергию, в соответствие с действующим законодательством, так как при разделении видов деятельности МУП «Кинешемские электрические сети», функции по сбыту были переданы ООО «ЭСК», в связи с чем, необходимо было принять на расчеты всех потребителей города Кинешмы. По мнению Ответчика, ООО «ЭСК» совершало наиболее приемлемые действия по приему на расчеты потребителей, временно сохранив для потребителей схему оплаты за потребленную электрическую энергию. В последствии предполагалось привести данные отношения в соответствие с действующим законодательством.

Так же заявитель указал, что ЖСК «Красноветкинец-3», как исполнитель коммунальных услуг не совершал тех действий, которые требовало законодательство.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав объяснения и доводы лиц, участвующих в деле, Комиссией установлено следующее.

ЖСК «Красноветкинец-3» реорганизовано в форме преобразования в ТСЖ «Красноветкинец-3», что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации юридического лица от 12.08.2008 серия <...> Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 12.08.2008.

В период с 2005 по 2007 годы в соответствии с Постановлениями Глав муниципальных районов Ивановской области было осуществлено разделение видов деятельности, осуществляемых муниципальными предприятиями по эксплуатации электрических сетей, в том числе и МУП «Кинешемские электрические сети». Функции, связанные с куплей-продажей электрической энергии, в добровольном порядке были приняты энергосбытовой организацией - ООО «ЭСК». По письменным объяснениям (письмо №119-11/1112 от 16.10.2008) Ответчик принял на обслуживание граждан-потребителей электрической энергии, в том числе и проживающих по адресу: г. Кинешма, <...>.

С февраля 2007 года ООО «ЭСК», как энергосбытовая организация, стало выставлять первые счета-квитанции за потребленную электрическую энергию жителям ТСЖ «Красноветкинец-3» (квитанция Л.сч. № 51-279-055).

Постановлением РСТ Ивановской области № 95-гп от 29.08.2007 в границы зоны деятельности гарантирующего поставщика – ООО «ЭСК», определяемые в пределах границ балансовой принадлежности электрических сетей сетевых организаций, к сетям которых присоединены потребители Ответчика, включено ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть».

С августа 2007 года ООО «ЭСК», как гарантирующий поставщик, продолжило выставлять счета-квитанции на оплату потребленной электрической энергии непосредственно жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» и осуществлять прямые расчеты с гражданами.

В апреле 2008 года ООО «ЭСК» направило счета-квитанции жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» с указанием о прекращении выставления счетов-квитанций гражданам для осуществления расчетов за потребленную электрическую энергию с ООО «ЭСК» и необходимостью производить расчеты за потребленную электрическую энергию ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», как исполнителю коммунальных услуг.

В связи с прекращением выставления счетов-квитанций жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» образовалась задолженность за потребленную электрическую энергию. Уведомлениями № 102-14-597 от 08.07.2008, № 102-14-639 от 18.07.2008 Ответчик предлагал ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», как исполнителю коммунальных услуг, урегулировать договорные отношения по поставке электроэнергии конечному потребителю (жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») и оплатить образовавшуюся задолженность. При невыполнении указанных требований ООО «ЭСК» извещало о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии многоквартирных домов <...> по улице <...> города Кинешма.

Жители ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», не согласившись с действиями ООО «ЭСК» по прекращению расчетов за потребленную электроэнергию, письменно (претензии от 04.06.2008) обращались к Ответчику с просьбой предоставить счета-квитанции на оплату потребленной электроэнергии. Однако, ООО «ЭСК» отказалось принять данные письма, что подтверждается Письмом ОСП Кинешемского Почтамта от 25.07.2008 № 848-П.

Письмом от 14.07.2008 № 42 Ответчик направил заявку в сетевую организацию - ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть» для введения ограничения режима потребления электрической энергии, в период с 16.07.2008 по 20.07.2008 года, и отключения электрической энергии 21.07.2008, многоквартирных жилых домов <...> по улице <...> (ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»).

16.07.2008 года было введено ограничение потребления электрической энергии жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», что подтверждается письмом № 784 от 29.07.2008 года ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть».

Письмом от 28.07.2008 № 54 Ответчик повторно направил заявку в сетевую организацию - ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть» для введения ограничения режима потребления электрической энергии, в период с 28.07.2008 по 30.07.2008 года, многоквартирных жилых домов <...> по улице <...> (ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»).

28.07.2008 года было введено ограничение потребления электрической энергии жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», что подтверждается письмом № 784 от 29.07.2008 года ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть».

Комиссия не может согласиться с доводами Ответчика об отсутствии заключенных договоров с гражданами-потребителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» по следующим основаниям.

Возникшие между ООО «ЭСК» и гражданами-потребителями отношения обладают признаками, присущими сделке (статья 153 ГК РФ):

Во-первых, данные отношения представляют собой действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Так, ООО «ЭСК» обязалось подавать жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» электрическую энергию в необходимом количестве и соблюдать режим подачи, тогда как, жители ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» обязались производить оплату потребленной электрической энергии, то есть действия сторон имели конкретную цель и были направлены на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Во-вторых, всякая сделка представляет собой единство воли, намерения лица совершить сделку и волеизъявления, поведения лица, в котором эта воля получает внешнее выражение. Принятие ООО «ЭСК» на обслуживание граждан-потребителей происходило по собственной воле Ответчика и, исходя из своих интересов. У ООО «ЭСК» имелась возможность первоначально не осуществлять поставку электроэнергии гражданам без участия ЖСК (ТСЖ), как исполнителя коммунальных услуг. Это обстоятельство подтверждается пояснениями ООО

«ЭСК», зафиксированными в протоколе заседании Комиссии от 22.10.2008.

В-третьих, сделка представляет собой действие, которое характеризуется определенной направленностью на достижение конкретного результата: для гражданина-потребителя – получение электрической энергии, для ООО «ЭСК» – получение платы за услуги по ее поставке.

Статья 154 ГК РФ предусматривает, что сделки могут быть двух- и многосторонними (договоры) и односторонними.

Согласно пункту 1 статьи 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Возникшие между ООО «ЭСК» и жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» отношения по поставке электрической энергии, по своей правовой природе, являются двухсторонними сделками (договором), поскольку устанавливают гражданские права и обязанности для обеих сторон, носят экономический характер.

Таким образом, отношения по поставке электрической энергии гражданам-потребителям – это договор, порождающий для сторон определенные права и обязанности.

Заключение договора поставки электрической энергии между гражданами-потребителями и ООО «ЭСК» подтверждается также пунктом 64 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства № 530 от 31.08.2006 (далее – Правила функционирования розничных рынков), согласно которому, действие договора энергоснабжения с гражданином-потребителем не может ставиться в зависимость от заключения или не заключения договора в письменной форме.

Наличие заключенного с гражданином-потребителем договора подтверждается документом об оплате гражданином потребленной им электрической энергии, в котором указаны наименование и платежные реквизиты гарантирующего поставщика, осуществляющего энергоснабжение данного потребителя. Договор с гарантирующим поставщиком считается заключенным с даты, соответствующей началу периода, за который гражданином-потребителем произведена первая оплата электрической энергии гарантирующему поставщику.

Первые счета-квитанции выставлены Ответчиком, как гарантирующим поставщиком, в границы зоны деятельности, которого включены потребители (жители ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»), непосредственно присоединенные к электрическим сетям ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть», в августе 2007 года (что подтверждается копией счета-квитанции по лицевому счету № 51-279-055 за август 2007). Подтверждением непосредственного присоединения жилых помещений граждан является то обстоятельство, что внутридомовые электрические сети, находятся в общей долевой собственности граждан, проживающих в ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3».

Следовательно, у ООО «ЭСК» существуют договоры с гражданами-потребителями (жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») и в соответствии со статьей 426 ГК РФ и пунктом 5 частью 1 статьи 38 Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 № 35-ФЗ договор поставки электрической энергии, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, является публичным.

Комиссия считает довод Ответчика об одностороннем прекращении ООО «ЭСК» отношений с гражданами – жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» ввиду ничтожности сделки несостоятельным по следующим причинам.

В соответствии со статьей 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным настоящим кодексом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно статье 168 ГК РФ сделка, не соответствующая требованиям закона и иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Следовательно, для недействительности сделки по данному основанию требуется несоответствие ее конкретным императивным нормам закона или других правовых актов.

ООО «ЭСК» в письменных объяснениях от 29.10.2008 № 119-11/1455, указывая на ничтожность сделки с гражданами – жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», не указывает на нарушение конкретных требований закона (иного правового акта), когда по смыслу закона, при несоблюдении предусмотренного в нем требования, наступает ничтожность сделки.

На заседании Комиссии 5 ноября 2008 года представители Ответчика указали, что сделка ничтожна в силу ее несоответствия статье 539 ГК РФ.

Комиссия, рассмотрела ссылку ООО «ЭСК» на несоответствие договора поставки электроэнергии гражданам-потребителям (жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») требованиям статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации, как на основание ее ничтожности.

Однако, на момент перехода потребителей (жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») на обслуживание к ООО «ЭСК» вступили в законную силу с 01.09.2006 и 01.06.2006 и действовали (соответственно) Постановление Правительства РФ от 31 августа 2006 года № 530 и Постановление Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее - Постановление № 307).

Согласно подпункту "в" пункта 49 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением № 307 (далее - Правила), предусматривается обязанность исполнителя заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры или самостоятельно производить коммунальные ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг потребителям.

В то же время из анализа термина "исполнитель", данного в пункте 3 Правил и пункта 8 статьи 155 ЖК РФ, следует, что оказание услуг ресурсоснабжающими организациями гражданам возможно только при непосредственном управлении

ДОМОМ.

Данная позиция подтверждается и письмом Министерства регионального развития Российской Федерации от 03.05.2007 № 8326-РМ/07, согласно которому, при выборе собственниками помещений в многоквартирном доме способа управления домом ТСЖ (ЖСК) последние должны заключить с ресурсоснабжающими организациями договоры на приобретение всех коммунальных ресурсов, предоставление которых возможно исходя из степени благоустройства многоквартирного дома.

Следовательно, ООО «ЭСК» на момент выставления первых счетов-квитанций гражданам-потребителям (жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»), знало, что данные отношения по поставке электроэнергии противоречат нормам выше названных нормативных правовых актов и влекут ничтожность сделки, но выставляло счета-квитанции гражданам и получало денежные средства за поставленную электроэнергию до апреля 2008 года (что подтверждается пояснениями Ответчика, отраженными в протоколе заседания Комиссии от 05.11.2008).

Кроме того, из анализа содержания писем ООО «ЭСК», адресованных ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» и уведомлений, адресованных гражданам-потребителям, следует, что ООО «ЭСК» не уведомляло граждан-потребителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» о том, что существующие отношения являются ничтожной сделкой (что подтверждается пояснениями ООО «ЭСК», изложенными в протоколе от 05.11.2008).

Со слов представителя Ответчика, отраженных в протоколе заседания комиссии от 05.11.2008, вопрос о ничтожности сделки с гражданами (жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») по расчетам за электрическую энергию стал рассматриваться ООО «ЭСК», только после того как появилась правовая оценка этих действий, государственными органами.

Из письменных пояснений представителя жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» следует, что заявители данные отношения не считают ничтожной сделкой, кроме того, аналогичные отношения по расчетам за электроэнергию непосредственно с гражданами-потребителями продолжают существовать в иных ТСЖ (ЖСК) на территории города Кинешмы. Данный факт не отрицается и ООО «ЭСК» (протокол от 22.10.2008).

Учитывая изложенное, Комиссия считает, что ООО «ЭСК» способствовало своими действиями становлению сложившихся отношений с гражданами-потребителями (жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») и длительное время не принимало мер к приведению сложившихся отношений в соответствие с законодательством, и этим нарушило принцип разумности и добросовестности. Отчасти бездействие ООО «ЭСК» явилось причиной возникновения спорной ситуации с ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», как исполнителем коммунальных услуг, результатом которого стало ущемление интересов граждан-потребителей, путем введения ограничения режима потребления электрической энергии 16.07.2008 и 28.07.2008.

Довод ООО «ЭСК» о том, что первоначально не имелось возможности привести отношения по поставке электроэнергии с гражданами-потребителями в

соответствие с действующим законодательством ввиду того, что с момента разделения видов деятельности МУП «Кинешемские электрические сети» и приемом функций сбыта электроэнергии Ответчику необходимо было принять на расчеты всех потребителей города Кинешмы, Комиссия считает не состоятельным по следующим основаниям.

У ООО «ЭСК» первоначально имелась возможность не осуществлять поставку электроэнергии гражданам без участия ЖСК (ТСЖ), как исполнителя коммунальных услуг, что подтверждается пояснениями Ответчика, отраженными в протоколе заседания Комиссии от 22.10.2008.

Однако, ООО «ЭСК» приняло на себя обязательства по обеспечению бесперебойной подачи электроэнергии надлежащего качества в объемах, необходимых гражданам-потребителям (жителям ЖСК «Красноветкинец-3»).

Согласно статье 309 ГК РФ принятые обязательства должны исполняться надлежащим образом.

Статья 310 ГК РФ указывает на то, что односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев предусмотренных законом.

Согласно статье 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной и в случаях, предусмотренных ГК РФ. Существенным нарушением для одностороннего отказа от исполнения договора поставки поставщиком, в соответствии со статьей 523 ГК РФ, является не исполнение обязательств покупателем (неоднократное нарушение сроков оплаты).

До прекращения выставления счетов-квитанций жители ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» оплачивали потребленную электрическую энергию по индивидуальным счетам-квитанциям об оплате электроэнергии в полном объеме, что подтверждается счетами-квитанциями за февраль 2008 Л.Сч. №51-279-019, за март 2008 Л.Сч. № 51-279-019, апрель 2008 Л.Сч. № 51-279-020.

Следовательно, при не достижении соглашения, юридическим фактом, прекращающим обязательство, является решение суда и ООО «ЭСК» могло расторгнуть публичный договор с гражданами-потребителями только на основании судебного решения.

Действия ООО «ЭСК» по введению ограничения режима потребления электрической энергии жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» Комиссия считает нарушением прав и законных интересов граждан-потребителей электроэнергии, проживающих в г. Кинешме, ул. <...>, д. <...>.

Введенные 16.07.2008 и 28.07.2008 по инициативе Ответчика ограничения электроснабжения граждан-потребителей нарушает права и законные интересы жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» и противоречит статье 38 Федерального закона "Об электроэнергетике».

Согласно пункту 1 статьи 38 Федерального закона "Об электроэнергетике" энергосбытовые организации (гарантирующие поставщики), отвечают перед потребителями за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с техническими регламентами и иными обязательными требованиями. Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электроэнергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В данном случае граждане (жители ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») лишены были возможности добросовестно исполнять возложенные на них обязательства по оплате потребленной электрической энергии в связи с прекращением выставления счетов-квитанций ООО «ЭСК» и отсутствием договора поставки (энергоснабжения) в их интересах, заключенного между Ответчиком и исполнителем коммунальных услуг (ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»).

В связи с изложенным, ООО «ЭСК», приводя отношения с гражданами по поставке электрической энергии, в соответствие с действующим законодательством, для понуждения Исполнителя коммунальных услуг к заключению договора поставки электрической энергии и ведению расчетов по общедомовым приборам учета, не правомерно прекратило выставлять счета-квитанции гражданам-потребителям (жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3»), создало искусственную задолженность и 16.07.2008, 28.07.2008 ввело ограничения режима потребления электроэнергии без законных оснований, предусмотренных пунктом 161 Правил.

Возможность сохранить существующие отношения с гражданами (жителями ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3») по расчетам за поставленную электрическую энергию и не ограничивать потребление электрической энергии, до заключения договора поставки на новых условиях с ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», как исполнителем коммунальных услуг у ООО «ЭСК» имелась, что находит подтверждение и в протоколе комиссии от 5.11.2008 года.

Кроме того, Ответчик имел реальную возможность решить вопрос о взыскании сумм образовавшейся задолженности с ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» в судебном порядке, он применил такой способ защиты своих прав, который привел к нарушению прав граждан-потребителей (Заявителя), лишенных возможности своевременно и добросовестно вносить необходимые платежи за потребленную электрическую энергию.

Любой способ защиты гражданских прав, используемый коммерческой организацией, не должен нарушать права иных лиц (статья 12 ГК РФ). Введение ограничения режима потребления электрической энергии для жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» со стороны ООО «ЭСК» при отсутствии задолженности на законных основаниях является злоупотреблением правом (статья 10 ГК РФ), в связи с чем, такие действия гарантирующего поставщика не допускаются.

ООО «ЭСК» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, на товарном рынке «Купля-продажа (поставка) электрической энергии» в географических границах балансовой принадлежности электрических сетей сетевых организаций, в число

которых входит ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть» с долей более 50%.

То есть, Ответчик в соответствии со статьей 5 Закона занимает доминирующее положение на указанном товарном рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут явиться ущемление интересов других лиц, в том числе путем экономически или технологически не обоснованного сокращения или прекращения производства товара, если на этот товар имеется спрос при наличии возможности его рентабельного производства (неправомерное ограничение подачи электрической энергии при отсутствии задолженности жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» на законных основаниях).

Таким образом, действия ООО «ЭСК», которые выразились в ограничении подачи электрической энергии жителям ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» 16.07.2008 и 28.07.2008 при отсутствии задолженности на законных основаниях, являются злоупотреблением доминирующим положением на товарном рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии, в географических границах балансовой принадлежности электрических сетей сетевых организаций, в число которых входит ОАО «Кинешемская городская электрическая сеть», приводящим к ущемлению интересов жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3», что запрещено частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «Энергосетевая компания», выразившиеся в ущемлении интересов жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» путем неправомерного ограничения подачи им электрической энергии 16.07.2008 и 28.07.2008 при отсутствии их задолженности на законных основаниях, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание ООО «Энергосетевая компания» не выдавать в связи с отсутствием на 05.11.2008 ограничений режима потребления электрической энергии жителей ЖСК (ТСЖ) «Красноветкинец-3» .

3. Передать уполномоченным должностным лицам отдела контроля естественных монополий и аналитического отдела Ивановского УФАС России материалы настоящего дела для возбуждения дела об административном правонарушении ООО «Энергосетевая компания», ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ А.В. Боровков

Члены комиссии: \_\_\_\_\_ В.А. Курышев

\_\_\_\_\_ В.М. Кукушкин

\_\_\_\_\_ Е.Е. Смирнова

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