

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/78-2011

12 мая 2012 г.

Резолютивная часть решения объявлена 04 мая 2012 года

Полный текст решения изготовлен 12 мая 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<.....>- руководителя управления,

Членов Комиссии:

<.....>- начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>- ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев в заседании 04.05.2012 дело № 02-03/78-2011 от 14.11.2011, возбужденное по заявлению ОАО «Бурятэнергосбыт» по признакам нарушения ОАО «Улан-Удэ Энерго» (670042, г. Улан-Удэ, ул. Жердева, 12) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

от ответчика ОАО «Улан-Удэ Энерго» - представителя по доверенности от 10.01.2012 № 005 <.....>,

от заявителя ОАО «Бурятэнергосбыт» - представителя по доверенности от 01.01.2012 № 061 <.....>,

в отсутствие надлежаще извещенного заинтересованного лица ООО «Энком»,

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Бурятского УФАС России по заявлению ОАО «Бурятэнергосбыт» от 25.08.2011 (вх. № 6495) возбуждено дело № 02-03/78-2011 от 14.11.2011 по признакам нарушения ОАО «Улан-Удэ Энерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 30.11.2011 Комиссией Бурятского УФАС России рассмотрение дела было приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда РБ по делу № А10-3182/2011.

16.02.2012 Четвертым Арбитражным апелляционным судом решение Арбитражного

суда Республики Бурятия от 17 октября 2011 года по делу № А10-3182/2011, которым иски о признании действий ответчика по ограничению подачи электрической энергии истцу и потребителям истца незаконными удовлетворены, оставлено без изменения.

07.03.2012 Комиссия Бурятского УФАС России возобновила рассмотрение дела № 02-03/78-2011.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Улан-Удэ Энерго» заявил ходатайство о приостановлении рассмотрения дела до рассмотрения Федеральным Арбитражным судом Восточно-Сибирского округа жалобы ОАО «Улан-Удэ Энерго» на решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 17.10.2011 и постановление Четвертого Арбитражного апелляционного суда от 16.02.2012 по иску ОАО «Бурятэнергосбыт» по делу № А10-3182/2011, поскольку иски совпадают с требованиями, содержащимися в заявлении в антимонопольный орган.

В соответствии с частью 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-03/78-2011 до 04.05.2012.

27.04.2012 Федеральный Арбитражный суд Восточно-Сибирского округа постановил оставить без изменения решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 17 октября 2011 года по делу № А10-3182/2011, постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 16 февраля 2012 года по тому же делу, кассационную жалобу - без удовлетворения.

Из заявления ОАО «Бурятэнергосбыт» в Бурятское УФАС России следует, что ОАО «Бурятэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком на территории Республики Бурятия, единственным покупателем электроэнергии в Республике Бурятия на оптовом рынке Российской Федерации. В адрес сетевой организации ООО «Энком», которая является владельцем электросетевого оборудования ОАО «Бурятэнергосбыт», поступило письмо ОАО «Улан-Удэ Энерго» № 1.12/01-1698 от 16.08.2011 о введении 22 августа 2011 полного ограничения режима потребления электрической энергии по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Сахьяновой, 5. По указанному адресу находится головной офис гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Республики Бурятия – ОАО «Бурятэнергосбыт». Обесточивание указанного офиса может привести к нарушению электрообеспечения всей Республики Бурятия, невозможно будет производить ежечасные действия по приобретению электроэнергии на оптовом рынке России и контролю по получению электроэнергии потребителями. Отключение произведено 17.08.2011, повторное отключение произведено 23.08.2011 г.

18.08.2011 г. поступило уведомление № 1.12/01-1725 ОАО «Улан-Удэ Энерго» о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Бурятэнергосбыт» по адресу филиала г. Улан-Удэ, ул. Краснофлотская, 48. В этот же день отключение было произведено. (акт № 5948 от 18.08.2011 г.).

19.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» произвело отключение на объектах ОАО «Бурятэнергосбыт» по адресам: г. Улан-Удэ, ул. Гагарина, 30, г. Улан-Удэ, пр. 50-летия Октября, 30.

23.08.2011 г. в адрес ОАО «Бурятэнергосбыт» поступило письмо от ООО «Барис-АУТДОР» об отключении базы «Коммерсант» по адресу ул. Ключевская, 4 б.

23.08.2011 г. поступило письмо от ООО «Энком» об отключении фидера-4 и фидера 13 Распределительного Устройства -31 (РП-31). Ряд потребителей, подключенных через РП-31 отключены от электроэнергетики.

Заявитель полагает, что ОАО «Улан-Удэ Энерго», производя отключения потребителей, совершает незаконные действия в отношении имущества, которое ему не принадлежит, действия ответчика, препятствующие передаче электрической энергии на объекты истца и на объекты потребителей истца не соответствуют ст.ст. 539, 546 ГК РФ, Правилам недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861, Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 N 530, ст. 26 ФЗ «Об электроэнергетике».

Ответчик возражает против заявленных требований со ссылкой на договор № 01-2011/358/07-01-10 от 15.07.2010 г., указывает на наличие обязанности ОАО «Бурятэнергосбыт» оплачивать услуги по передаче электрической энергии.

Согласно письма от 07.07.2011 № 13-0002900 ОАО «Бурятэнергосбыт» приостановил платежи за услуги, вследствие чего у гарантирующего поставщика образовалась задолженность перед сетевой организацией за оказанные услуги.

Из-за образовавшихся долгов с целью получения оплаты стоимости услуг по передаче электрической энергии ОАО «Улан-Удэ Энерго» воспользовалось своим правом, предусмотренным пунктом 29 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, способ защиты гражданских прав определен статьей 12 ГК РФ. ОАО «Улан-Удэ Энерго» направило уведомление о введении ограничения режима подачи электрической энергии в отношении офисов заявителя в отношении лиц, допустивших потребление электрической энергии в отсутствие надлежащего заключения соответствующих договоров (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии). В отношении третьих лиц каких-либо ограничений режима подачи электроэнергии не производилось, в целях избежания отключений третьих лиц в адрес смежной сетевой организации ООО «Энком» был направлен запрос о предоставлении списка потребителей, опосредованно технологически присоединенных к сетям ОАО «Улан-Удэ Энерго». В предоставлении ОАО «Улан-Удэ Энерго» указанного списка отказано. В сложившихся обстоятельствах ОАО «Улан-Удэ Энерго» совершены действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав.

Изучив представленные сторонами доказательства, выслушав пояснения сторон, антимонопольным органом установлено, что между ОАО «Бурятэнергосбыт» и ОАО «Улан-Удэ Энерго» существует обязательственное отношение из договора возмездного оказания услуг № 01-2011 от 15.07.2010.

В соответствии с условиями указанного договора ОАО «Улан-Удэ Энерго» (Исполнитель) обязуется оказывать ОАО «Бурятэнергосбыт» (Заказчику) услуги по передаче электрической энергии для потребителей Заказчика, имеющих

непосредственное технологическое присоединение к сетям Исполнителя, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Исполнителю на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а Заказчик обязуется оплачивать услуги Исполнителя в порядке, установленном настоящим договором.

07.07.2011 письмом № 13-0002900 ОАО «Бурятэнергосбыт» уведило ОАО «Улан-Удэ Энерго» о вынужденном приостановлении оплаты услуг по передаче электроэнергии в связи с неопределенностью вопроса законности владения ОАО «Улан-Удэ Энерго» объектами электросетевого хозяйства, наличия у последнего статуса сетевой организации.

16.08.2011 письмом № 1.12/01-1698 ОАО «Улан-Удэ Энерго» обратилось к ООО «Энком» о необходимости введения полного ограничения режима потребления электрической энергии ОАО «Бурятэнергосбыт» по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Сахьяновой, 5, в связи с прекращением со стороны ОАО «Бурятэнергосбыт» исполнения обязательств по договору оказания услуг по передаче электрической энергии № 01-2011 от 15.07.2010.

Факт отключения электрической энергии подтверждается актом ОАО «Бурятэнергосбыт» № 007246 от 17.08.2011. Согласно указанному акту 17.08.2011 в 10 час. 40 мин. бригадой ОАО «Улан-Удэ Энерго» произведено отключение электрической энергии конторы, гаража и субабонентов ОАО «Бурятэнергосбыт», отключение произведено от РП 31 фидер № 13, ТП № 826. Подача электрической энергии возобновлена 18.08.2011 в 10 час. 15 мин.

Повторное отключение электрической энергии подтверждается актом № 007509 от 24.08.2011, согласно которому 23.08.2011 в 11 час. 40 мин. бригадой ОАО «Улан-Удэ Энерго» произведено отключение электрической энергии конторы, гаража и субабонентов ОАО «Бурятэнергосбыт». Отключение произведено от РП 31 фидер № 13, который запитывает ТП № 826 ОАО «Бурятэнергосбыт». Подача электрической энергии возобновлена 24.08.2011 в 14 час. 16 мин.

Письмами № 1.12/01-1725, № 1.12/01-1724 от 18.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» уведило ОАО «Бурятэнергосбыт» о том, что в отношении филиала ОАО «Бурятэнергосбыт», расположенного по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Краснофлотская, 48, с 18.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» вводит полное ограничение электрической энергии, ввиду того, что на момент проведения проверки объект не включен в приложение № 3 договора № 01-2011/358/04-01-10 от 15.07.2010. Отключение электрической энергии подтверждается актом № 5948 от 18.08.2011, № 5979 от 22.08.2011, № 6005 от 24.08.2011. В качестве причины отключения электрической энергии указано – бездоговорное потребление электрической энергии.

В соответствии с актом № 1259ж от 19.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» произведено ограничение режима потребления электрической энергии по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Гагарина, 30. Согласно акту раздела границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей № 1020 произведено отключение электроэнергии сбытового участка ОАО «Бурятэнергосбыт».

В соответствии с актом № 1280 от 19.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» произведено

ограничение режима потребления электрической энергии по адресу: г. Улан-Удэ, проспект 50 лет Октября д.30. В соответствии с актом № 1284 от 22.08.2011 ОАО «Улан-Удэ Энерго» произведено повторное отключение электрической энергии по адресу: г. Улан-Удэ, проспект 50 лет Октября, д.30.

Письмом № 2-363 от 23.08.2011 ООО «Энком» сообщило ОАО «Бурятэнергосбыт» об отключении Ф-4, Ф-13 на РП-31.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам:

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Согласно статье 4 Закона о естественных монополиях субъект естественной монополии осуществляет деятельность, в том числе в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

Приказом ФСТ РФ от 24.09.2009 N 358-э ОАО "Улан-Удэ Энерго", осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I "Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии", под регистрационным N 03.1.30.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии. ОАО «Улан-Удэ Энерго» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

Статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации установлены основания возникновения гражданских прав и обязанностей, согласно которой гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.

Как следует из материалов дела, между сторонами заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 01-2011 от 15.07.2010.

В соответствии со статьёй 779 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно статье 781 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

Договор № 01-2011 от 15.07.2010 является заключенным, так как стороны согласовали все существенные условия договора.

Таким образом, сложившиеся между сторонами отношения регулируются главой 39 ГК РФ с учетом положений параграфа 6 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии со ст. 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно ст. 541 ГК РФ энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

В соответствии с пунктом 2 статьи 546 ГК РФ 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.

Согласно статье 38 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов 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 электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

Введение ограничения режима потребления определено Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 530 (далее – Основные положения).

Согласно пункту 161 Основных положений ограничение режима потребления может вводиться в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание

которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем (далее - неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств).

Ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств или в случае прекращения обязательств сторон по договору вводится по инициативе лиц, перед которыми не исполнены обязательства по договору (далее - инициаторы введения ограничения), при условии согласования в письменной форме такого ограничения режима потребления с сетевой организацией, к электрическим сетям которой присоединены энергопринимающие устройства указанного потребителя, и которая, в свою очередь, обязана согласовать вводимое ограничение режима потребления со смежной сетевой организацией, если это предусмотрено соглашением между ними. Фактические действия по ограничению режима потребления осуществляются потребителем или сетевой организацией, к электрической сети которой непосредственно технологически присоединено энергопринимающее устройство указанного потребителя. Для согласования ограничения режима потребления инициатор введения ограничения не позднее чем за 5 рабочих дней до предполагаемой даты введения ограничения режима потребления направляет сетевой организации или иному собственнику (владельцу) объектов электросетевого хозяйства, к сетям которых технологически присоединены энергопринимающие устройства указанного потребителя, уведомление (пункты 171, 172 Основных положений).

Согласно пункту 6 Основных положений в соответствии с договором энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а покупатель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. Услуги по передаче электрической энергии по договору энергоснабжения оказываются в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Услуги по передаче электрической энергии предоставляются на основании договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемых потребителями самостоятельно или в их интересах обслуживающими их гарантирующими поставщиками или энергосбытовыми организациями. Гарантирующие поставщики и энергосбытовые организации заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрено обеспечение оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя (пункт 117 Основных положений).

Договоры оказания услуг по передаче электрической энергии заключаются в порядке, установленном Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

В силу подпункта "а" пункта 161 Основных положений 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, является одним из оснований введения ограничения режима потребления электрической энергии.

Подпунктом "а" пункта 175 Основных положений предусмотрено, что 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 и предусматривает порядок обязательного предварительного письменного уведомления 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 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.

С учетом установленных по делу фактических обстоятельств Комиссией установлено, что срок уведомления ОАО «Улан-Удэ Энерго» ОАО «Бурятэнергосбыт» о предстоящем приостановлении оказываемых услуг не соответствует подпункту "а" пункта 175 Основных положений, предусматривающему порядок обязательного предварительного письменного уведомления потребителя под роспись об ограничении режима потребления не менее, чем за 5 рабочих дней с даты получения уведомления.

На рассмотрении дела представители сторон пояснили, что ОАО «Улан-Удэ Энерго» возобновило подачу электрической энергии на объекты ОАО «Бурятэнергосбыт» по следующим адресам: г. Улан-Удэ, ул. Сахьяновой, 5, г. Улан-Удэ, ул. Краснофлотская, 48, г. Улан-Удэ, ул. Гагарина, 30, г. Улан-Удэ, пр. 50-летия Октября, 30.

ОАО «Улан-Удэ Энерго», являясь субъектом естественной монополии, занимая доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, нарушило порядок введения ограничения подачи электрической энергии объектов ОАО «Бурятэнергосбыт», тем самым нарушив права заявителя.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" 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. 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.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьёй 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 ОАО «Улан-Удэ Энерго», выразившиеся в нарушении порядка введения ограничения подачи электрической энергии объектов ОАО «Бурятэнергосбыт», нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

4. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31. КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

Решение может быть обжаловано в течение 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.