

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 03-47/26 о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

08 июня 2010 года

г. Йошкар-Ола

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» резолютивная часть решения объявлена на заседании Комиссии Марийского УФАС России 25.05.2010, решение в полном объеме изготовлено 08.06.2010.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии Зубарева В.В. – и.о. руководителя управления, членов Комиссии Пегашевой В.С. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, Садовойной О.А. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 03-47/26 о нарушении ОАО «М...» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением, имеющего своим результатом ущемления интересов ИП,

#### установила:

##### **Заявитель: Индивидуальный предприниматель** (далее – ИП, заявитель).

В единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей запись о государственной регистрации ИП в качестве индивидуального предпринимателя внесена 16.05.2006 г. Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Йошкар-Оле.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 16.05.2006 ИП осуществляет следующие виды деятельности: предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (ОКВЭД 70.3), оптовая торговля пищевыми продуктами, включая напитки и табачными изделиями (ОКВЭД 51.3), оптовая торговля непродовольственными потребительскими товарами (ОКВЭД 51.4), прочая оптовая торговля (ОКВЭД 51.7) и др.

##### **Ответчик по делу: Открытое акционерное общество «М...»** (далее – ОАО «М...», ответчик, гарантирующий поставщик).

ОАО «М...» создано в соответствии с действующим законодательством, в единый государственный реестр юридических лиц внесено 01.01.2005 ИФНС по г. Йошкар-Оле, ОГРН 105120000015. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> .

ОАО «М...» является юридическим лицом, коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность с целью извлечения прибыли (п.п. 2.2., 3.1. Устава).

Основным видом деятельности является распределение электроэнергии (ОКВЭД 40.10.3), дополнительными – деятельность агентов по оптовой торговле электроэнергией и тепловой энергией (ОКВЭД 51.18.26).

##### **Лица, располагающие сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах:**

###### **1. Общество с ограниченной ответственностью «М...»** (далее – ООО «М...»).

ООО «М...» (ОГРН 1041204400467, ИНН 1217003577) действует на основании Устава, утвержденного Советом директоров ОАО «Мар...» (протокол № 3 от 12.01.2004), зарегистрированного 22.02.2004 г. Межрайонной ИМНС России № 6 по Республике Марий Эл.

ООО «М...» является юридическим лицом, создано для хозяйственной деятельности в целях получения прибыли (пункт 1.3, 2.1 Устава). В Единый государственный реестр юридических лиц внесено 20.02.2004 Межрайонной инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам № 6 по Республике Марий Эл.

###### **2. Открытое акционерное общество «Э...»** (далее – ОАО «Э...»).

ОАО «Э...» создано в соответствии с действующим законодательством, путем преобразования государственного унитарного предприятия Республики Марий Эл «Энергия».

В единый государственный реестр юридических лиц внесено 01.12.2004 Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по г. Йошкар-Оле. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> .

ОАО «Э...» является юридическим лицом, коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность с целью извлечения прибыли (п.п. 3.1., 7.1. Устава).

Основным видом деятельности является передача электроэнергии (ОКВЭД 40.10.2), дополнительными – распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (ОКВЭД 40.30.3), производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными (ОКВЭД 40.30.14) и др.

В Марийское УФАС России поступило заявление ИП вх. № 628 от 04.03.2010 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «М...».

Как следует из заявления, между ОАО «М...» и ИП существуют договорные отношения по энергоснабжению нежилого помещения, расположенного по адресу: ул. Гагарина, д. 25/1, г. Козьмодемьянск. В указанном помещении расположено магазин «Рубль Бум».

В связи с возникшими разногласиями по применяемому гарантирующим поставщиком тарифу у потребителя в 2009 году возникла задолженность за потребленную электрическую энергию. В процессе рассмотрения спора Арбитражным судом Республики Марий Эл (дело № А38-5429/2009) сторонами заключено мировое соглашение от 21.12.2009.

Согласно уведомлению Горномарийского отделения ОАО «М...» № 01/515 от 27.01.2010 по распоряжению гарантирующего поставщика с 04.02.2010 на объекте магазин «Рубль Бум» вводится ограничение режима потребления электроэнергии. Однако в указанный в уведомлении день 04.02.2010 ограничение энергоснабжения поименованного объекта осуществлено не было. Фактически отключение электрической энергии на объекте ИП осуществлено 19.02.2010. Отключение осуществляли представители гарантирующего поставщика в отсутствии ИП или ее представителя, а также в отсутствии представителя сетевой организации ОАО «Э...».

Согласно предоставленному ИП акту прекращения (ограничения) подачи электрической энергии от 19.02.2010 заместителем директора ООО «М...» было произведено ограничение режима потребления и опломбирование раскройного цеха ООО «М...», расположенного в том же здании, что и магазин «Рубль Бум». Пломбу Энергосбыта №54/ЭС принял под охрану так же заместитель директора ООО «М...». Об этом же свидетельствует акт о самовольном подключении электрической сети после произведенного отключения за задолженность по оплате электроэнергии от 25.02.2010. Из указанного акта следует, что 19.02.2010 согласно распоряжению ОАО «М...» было произведено частичное ограничение энергоснабжения на объект: административно-торговый центр по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, 25/1, с наложением пломбы Энергосбыта № 54/ЭС на провода отключающих рубильников 1 этажа данного здания.

Ни в том, ни в другом акте нет указания на объект «магазин «Рубль Бум». Фактически же было отключено помещение, в котором располагается магазин «Рубль Бум», т.е. объект ИП.

Свою позицию заявитель обосновывает пунктами 160-161, 163, 165-167, 171-172, 175 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила функционирования розничных рынков).

В связи с тем, что ОАО «М...» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии, заявитель считает, что указанные действия по отключению электрической энергии совершены с нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела от ИП поступило дополнение к заявлению от 11.05.2010 вх. № 1307 из которого следует, что представленная с договором энергоснабжения однолинейная схема электроснабжения (приложение № 4) не соответствует фактическим обстоятельствам дела, производственные помещения ООО «М...» в соответствии с судебным решением перешли в собственность ОАО «Мар...», ООО «М...» в настоящее время арендует помещения у ИП, представителями ОАО «М...» осуществлено частичное ограничение посредством частичного ограничения режима потребления арендатора (раскройного цеха ООО «М...»).

Заявитель считает, что частичное ограничение режима потребления в случае ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств является законным и обоснованным, в связи с чем, просит прекратить производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии представители ОАО «М...» просили производство по делу № 03-47/26 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием в действиях гарантирующего поставщика нарушения антимонопольного законодательства. В обосновании своей позиции ссылаются на пункты 78, 165, 175 Правила функционирования розничных рынков, а также пункты 8.2, 8.4 договора энергоснабжения от 19.01.2009 № 515 и приложение № 2 к указанному договору. Подробно позиция ответчика изложена в письменных объяснениях от 11.05.2010 № 1802 по делу № 03-47/26.

Согласно письменным объяснениям ООО «М...» от 06.05.2010 исх. № 23 ограничение электрической энергии производилось представителем ОАО «М...» Яштемеровым С.А. путем выключения рубильника раскройного цеха и наклеивания бумажной этикетки. Поскольку ООО «М...» является арендатором помещений, принадлежащих ИП, ООО «М...» считает, что представителем ОАО «М...» осуществлено частичное ограничение ИП.

Из письменных объяснений ОАО «Э...» от 11.05.2010 № 344 следует, что уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии в адрес ОАО «Э...» от ОАО «М...» не поступало. В связи с этим ограничение режима потребления электрической энергии представителями ОАО «Э...» не производилось.

Заслушав объяснения сторон, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Приказом Марийского УФАС России № 46 от 30.06.2005 (с изм. № 101 от 07.12.2007 и № 55 от 08.06.2009) ОАО «М...» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положением хозяйствующих субъектов по позиции «купля-продажа (поставка) электрической энергии» с долей 100% на территории Республики Марий Эл. Такое положение хозяйствующего

субъекта на товарном рынке в соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции признается доминирующим.

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

Нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25/1, принадлежит на праве собственности ИП.

Как следует из материалов дела, между ОАО «М...» и ИП заключен договор энергоснабжения от 19.01.2009 № 515 (далее – договор энергоснабжения), по условиям которого, гарантирующий поставщик принял на себя обязательство осуществлять продажу электрической энергии, а заявитель как потребитель обязался оплачивать приобретаемую электрическую энергию (п. 1.1. договора).

Согласно приложению № 2, являющемуся неотъемлемой частью договора энергоснабжения, точкой поставки электрической энергии является административно-торговый центр, расположенный по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25/1.

В разделе 10 договора энергоснабжения в качестве фактического местонахождения потребителя также указан адрес: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25/1.

Отношения по энергоснабжению между ИП и ОАО «М...» подлежат регулированию Правилами функционирования розничных рынков.

В соответствии с условиями указанного договора стороны определили порядок оплаты электроэнергии, а также право ОАО «М...» на введение ограничения режима потребления электроэнергии за неисполнение обязательств, в том числе по оплате электроэнергии.

Согласно пункту 4.4 договора энергоснабжения от 19.01.2009 № 515 потребитель исполняет обязательство по оплате текущего потребления электрической энергии следующим образом: до 3 числа расчетного месяца - в размере 100% от договорного объема потребления электрической энергии, рассчитанной с использованием прогнозных значений доли и свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию, 15 числа месяца, следующего за расчетным – окончательный расчет на основании показаний приборов учета (средств измерения) с учетом применения фактических регулируемых цен на электроэнергию. Оплата электрической энергии производится потребителем путем перечисления денежных средств на расчетный счет гарантирующего поставщика. Датой платежа считается дата поступления денег на расчетный счет гарантирующего поставщика.

Промежуточный (авансовый) платеж, установленный договором, осуществляется на основании счета, выставленного гарантирующим поставщиком потребителю не позднее 1 числа текущего расчетного периода. Окончательный расчет за расчетный месяц производится на основании полученного от гарантирующего поставщика счета-фактуры или расчетной ведомости (п. 4.5.).

Из пункта 5.4. договора энергоснабжения следует, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по оплате гарантирующий поставщик имеет право вводить в отношении потребителя полное или частичное ограничение подачи электроэнергии.

В соответствии с ч. 2 ст. 546 Гражданского кодекса Российской Федерации перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Пунктом 78 Правил функционирования розничных рынков установлено, что гарантирующий поставщик вправе в порядке, установленном разделом XIII Правил, инициировать частичное (полное) ограничение режима потребления электрической энергии (приостановить исполнение обязательств по договору энергоснабжения с покупателем) в случае неисполнения покупателем обязательств по оплате потребленной им электрической энергии и оказанных услуг и возникновения задолженности, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа.

Договором энергоснабжения стороны согласовали возможность полного и (или) частичного режима потребления электроэнергии в случае не оплаты потребителем полностью либо частично любого из платежей или несвоевременной оплаты любого из платежей, размер которых предусмотрен договором.

Согласно пункту 161 Правил функционирования розничных рынков ограничение режима потребления может вводиться в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей.

По смыслу пункта 175 Правил функционирования розничных рынков порядок введения ограничения режима потребления должен предусматривать:

- 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;

- обязательное введение частичного ограничения режима потребления на указанный в уведомлении срок в случае неисполнения потребителем требования о погашении задолженности в установленный в уведомлении срок.

- 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.

Как следует из материалов дела и не отрицается заявителем,

ИП ненадлежащим образом исполняя свои обязательства по оплате электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией.

На момент направления ОАО «М...» уведомлений об ограничении электрической энергии магазина «Рубль Бум» от 27.01.2010 исх. № 01/515, от 09.02.2010 исх. № 02-515, от 16.02.2010 исх. № 02/515 и ИП имелась задолженность на 1 января 2010 года – 29, 5 тыс. руб., на 1 февраля 2010 года – 38,4 тыс. руб. без учета заявленной договорной величины.

Таким образом, у гарантирующего поставщика имелись **основания для приостановления обязательств по договору энергоснабжения**, т.е. поставки электрической энергии.

Согласно акту прекращения (ограничения) подачи электрической энергии, подписанному заместителем директора ООО «М...» и представителем Горномарийского отделения ОАО «М...» 19.02.2010 произведено частичное ограничение режима потребления раскройного цеха (1 этаж) и часть освещения помещений, расположенных по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, 25/1.

По смыслу абзаца 2 пункта 160 Правил функционирования розничных рынков в случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства организаций, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, действия по введению частичного или полного ограничения режима потребления в отношении такого потребителя осуществляются собственником или иным законным владельцем указанных объектов электросетевого хозяйства.

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 (п. 172 Правил).

Согласно однодольной схеме энергоснабжения (приложение № 4 к договору № 515 от 23.12.2009) административно-торговый центр, расположенный по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, 25/2, технологически присоединен к объектам электросетевого хозяйства ОАО «Мар». На основании договора купли-продажи от 11.01.2010 № 01-12/09 указанные объекты электросетевого хозяйства в составе объекта права: пристрой к зданию фабрики, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, Горномарийский район, г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25, перешли в собственность ООО «О-С», что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 18.02.2010.

Из изложенного следует, что законными владельцами объектов электросетевого хозяйства являлись: до 18.02.2010 года - ОАО «Мар», с 18.02.2010 года - ОАО «О-С».

Антимонопольным органом установлено, что ограничение подачи электрической энергии на объекте ИП осуществлено гарантирующим поставщиком без согласования в письменной форме такого ограничения режима потребления с собственником (владельцем) объектов электросетевого хозяйства, а также в отсутствие потребителя ИП.

Как следует из материалов дела и подтверждается письменными пояснениями заявителя (вх. № 1307 от 11.05.2010), ИП какой-либо хозяйственной деятельности по адресу: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25/1 не осуществляет. Часть помещений по вышеуказанному адресу заявителем передано в аренду ООО «М...».

Уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 27.01.2010 исх. № 01/515, от 09.02.2010 исх. № 02-515, от 16.02.2010 исх. № 02/515, а также иная корреспонденция направлялись гарантирующим поставщиком заявителю по адресу, указанному в договоре энергоснабжения от 19.01.2009 № 515: г. Козьмодемьянск, ул. Гагарина, д. 25/1.

Каких-либо извещений об изменении юридического адреса и фактического местонахождения в соответствии с пунктом 8.4 договора энергоснабжения от ИП в адрес ОАО «М...» не поступало.

При таких обстоятельствах Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что ИП была надлежащим образом извещена о предстоящем ограничении режима потребления электрической энергии.

Допущенное ОАО «М...» нарушение в части не уведомления законного владельца объектов электросетевого хозяйства, а также фактических действий по введению частичного ограничения режима потребления электрической энергии силами гарантирующего поставщика, не привело к ущемлению прав заявителя, а также не содержало угрозы ущемления его интересов.

Учитывая то обстоятельство, что у гарантирующего поставщика имелись основания для приостановления обязательств по договору энергоснабжения,

что ответчиком соблюден порядок введения ограничения режима потребления электрической энергии, предусмотренный пунктом 175 Правил функционирования розничных рынков, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ОАО «М...» по введению частичного ограничения режима потребления электрической энергии на объекте ИП (раскройного цеха арендатора ООО «М...») нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

**р е ш и л а:**

Прекратить рассмотрение дела № 03-47/26 в связи с отсутствием в действиях ОАО «М...» по введению частичного ограничения режима потребления электрической энергии на объекте ИП (раскройного цеха арендатора ООО «М...») нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии В.В. Зубарев

Члены Комиссии

В.С. Пегашева

О.А. Садовина