

РЕШЕНИЕ

по делу № 479-12-а

Резолютивная часть оглашена 09.10.2012 г.

В полном объеме решение изготовлено 23.10.2012 г. г.
Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии - <.....> ., заместителя руководителя управления;

Членов комиссии: - <.....>., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков,

- <.....>., специалиста – эксперта отдела контроля финансовых рынков,

в присутствии:

- представителя ответчика - ОАО «Пермэнергосбыт» <.....> по доверенности,

в отсутствие Заявителя и заинтересованного лица, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения настоящего дела,

рассмотрев дело № 479-12-а по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Пермская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «Пермэнергосбыт») (ул. Тимирязева, 37. г. Пермь, 614007) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном прекращении подачи электрической энергии на объект ИМУПП «Теплоэнерго» (далее также – Предприятие) - котельная № 15 в период с 09.04.2012г. по 10.04.2012г., в результате чего были ущемлены интересы третьих лиц,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю поступило заявление (вх. от 09.04.2012г. № 4717-12) администрации Ильинского

муниципального района с просьбой провести проверку ОАО «Пермэнергосбыт» на предмет их соответствия антимонопольному законодательству.

Заявитель считает, что действия ОАО «Пермэнергосбыт» по отключению электроснабжения на объектах Предприятия в период отопительного сезона недопустимы, так как без тепла могут остаться жилые дома и иные социально значимые объекты.

ОАО «Пермэнергосбыт» нарушение не признало, в обоснование своей позиции, пояснило, что со своей стороны предприняло все необходимые меры по урегулированию разногласий, неоднократно обращалось в адрес Заявителя, чтобы последним была погашена имеющееся задолженность.

Рассмотрев представленные заявителем и полученные в ходе проведения расследования документы и материалы, а также заслушав доводы представителей сторон, Комиссия установила следующее.

Согласно Уставу ОАО «Пермэнергосбыт», утверждённому внеочередным Общим собранием акционеров ОАО «Пермэнергосбыт» (Протокол № 9 от 22.01.2010г.) основной целью деятельности Общества, в том числе, является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям.

Постановлением РЭК Пермского края от 30.03.07г. № 4 «О гарантирующих поставщиках Пермского края» (ред. от 22.06.2010г.) ОАО «Пермэнергосбыт» признано приобретшим статус гарантирующего поставщика в рамках административных границ Пермского края.

Приказами Пермского УФАС России № 695-п от 07.12.2006 г., № 453-п от 28.11.2008 г. ОАО «Пермэнергосбыт» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, с долей на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии (ОКВЭД 40.13.2) более 50% в границах Пермского края.

ИМУПП «Теплоэнерго» осуществляют услуги по поставке тепловой энергии, горячей воды населению, организациям бюджетной сферы, предприятиям промышленности и другим потребителям.

Между ОАО «Пермэнергосбыт» и ИМУПП «Теплоэнерго» заключён договор электроснабжения № М-4537 от 30.08.2010г., в соответствии с которым Гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу (поставку) Потребителю электрической энергии и мощности, а Потребитель обязуется своевременно оплачивать принятую электрическую энергию и мощность.

Приложением № 1Б к договору стороны согласовали перечень точек поставки электрической энергии и договорные объёмы поставки (потребления)

электрической энергии, среди которых поименована котельная № 15.

За периоды с марта по май 2011г., с октября по ноябрь 2011г., с января по февраль 2012г. за ИМУПП «Теплоэнерго» образовалась задолженность перед ОАО «Пермэнергосбыт» в размере 3 485 550, 19 руб., в связи с чем 22.03.2012г. за № 1463 последним было направлено уведомление о введении ограничения режима потребления электрической энергии путём введения 30.03.2012г. частичного ограничения режима потребления на котельную № 15 (Оборонная, 62), в случае неоплаты ИМУПП «Теплоэнерго» суммы долга до 29.03.2012г.

В случае непогашения задолженности до 06.04.2012г. ОАО «Пермэнергосбыт» будет введено ограничение режима потребления электрической энергии до полной оплаты всей поданной электроэнергии.

В установленные в уведомлении сроки оплата за электроэнергию не была произведена, на основании чего, ОАО «Пермэнергосбыт» направило заявку № 3017 на введение ограничения (прекращения) подачи электрической энергии ИМУПП «Теплоэнерго» 09.04.2012г. в 10.00 ч. на котельную № 15 (п. Ильинский, ул. Оборонная, 62), путём отключения на вводе в здание от ТП-264. Заявка была исполнена 09.04.2012г. в 10.10 мин.

Возобновление электроснабжения выполнено 10.04.2012г. в 11.00 в соответствии с заявкой № 3237.

По факту отключения электроэнергии ИМУПП «Теплоэнерго» составлен акт от 10.04.2012г., фиксирующий период, время (25 часов) нахождения котельной № 15 без электроснабжения и последствия данного отключения - невозможность котельной производить тепловую энергию. От котельной № 15 получают тепловую энергию 2 жилых дома и здание начальной школы МБОУ «Ильинская средняя школа № 1» (письмо от 12.05.2012г. № 294).

В соответствии с актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности № 525-351 от 29.06.2010г. котельная № 15 по адресу: Оборонная, 62 имеет один источник питания.

Таким образом, в период отключения электроснабжения на объекте ИМУПП «Теплоэнерго», котельная № 15 не могла производить тепловую энергию, необходимую для отопления 2 жилых домов и здания начальной школы МБОУ «Ильинская средняя школа № 1», в результате чего могло произойти понижение температуры на указанных объектах.

При принятии решения Комиссия руководствовалась следующим.

Принципы недопустимости использования своих прав в нарушение прав других лиц, а также недопущение экономической деятельности, направленной на монополизацию, установлены статьями 17, 34 Конституции Российской Федерации.

Злоупотребление правом и доминирующим положением на рынке запрещено статьей 10 ГК РФ. Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 3 Закона о защите конкуренции, настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с **предупреждением и пресечением монополистической деятельности** и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно п. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции которой запрещаются такие действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Согласно п. 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее также – Основные положения), ограничение режима потребления может вводиться, в том числе и в случаях 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).

Частичное ограничение режима потребления влечет за собой снижение объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии) или фактической потребностью (для граждан-потребителей), либо прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца. Поставщик освобождается от обязанности поставить объем электрической энергии, недопоставленный в период ограничения режима потребления, введенного в случае нарушения потребителем своих обязательств, после возобновления (восстановления до прежнего уровня) подачи электрической энергии (п. 164 Положений № 530).

В соответствии с п. 170 Основных положений ограничение режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств или в случае прекращения обязательств сторон по договору должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к одним и тем же распределительным устройствам соответствующей сетевой организации.

В соответствии с п. 172 Основных положений 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, содержащее сведения:

а) о потребителе, в отношении которого вводится ограничение режима потребления;

б) об основаниях введения ограничения режима потребления;

в) о сроках и объемах вводимого ограничения режима потребления.

В соответствии с п. 175 Основных положений 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.

В соответствии с п. 121 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается, за исключением случаев, указанных в [подпунктах "а", "б" и "д" пункта 115](#) и [пункте "б" пункта 117](#) настоящих Правил.

Как разъяснено в [пункте 4](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", 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**.

Также надлежит иметь в виду, что суд или 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. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [статьи 10](#) ГК РФ, [части 2 статьи 10](#), [части 1 статьи 13](#) Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав **либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав**.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Руководствуясь вышеизложенным, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ОАО «Пермэнергосбыт» - Гарантирующий поставщик электрической энергии в границах Пермского края, имеет на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии (ОКВЭД 40.13.2) долю более 50% в границах Пермского края,

следовательно, является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии.

На момент направления ОАО «Пермэнергосбыт» в адрес ИМУПП «Теплоэнерго» уведомления о введении ограничения режима потребления электрической энергии, последнее допустило необоснованное формирование задолженности за поставленную ОАО «Пермэнергосбыт» электрическую энергию в указанном в уведомлении размере.

При этом реализация ОАО «Пермэнергосбыт» предоставленного ему права на прекращение (ограничение) подачи электроэнергии организации-неплательщику, должна осуществляться при условии соблюдения порядка введения такого ограничения, не должна приводить к ущемлению прав и законных интересов иных лиц.

Однако ОАО «Пермэнергосбыт» при прекращении подачи электрической энергии на объект ИМУПП «Теплоэнерго», задействованный в процессе теплоснабжения 2 жилых домов, образовательного учреждения, допустило нарушение п. 170, 175 Основных положений, введя полное ограничение режима потребления электрической энергии (с 10.00 ч. 09.04.2012г. по 11.00 ч. 10.04.2012), без предварительного введения частичного ограничения режима потребления электрической энергии на указанный объект, а также проигнорировало интересы третьих лиц.

ОАО «Пермэнергосбыт» не были представлены доказательства прекращения подачи электрической энергии на объекты ИМУПП «Теплоэнерго» - котельные, по иным причинам, кроме как в связи с образовавшейся задолженностью, предусмотренным действующим законодательством, в том числе, вследствие:

- неудовлетворительного состояния оборудования покупателя, угрожающего аварией или создающего угрозу жизни и безопасности граждан;
- необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии.

На основании вышеизложенного Комиссия считает, что необходимость введения прекращения режима потребления электрической энергии на котельную, задействованную в выработке тепловой энергии, потребляемой в том числе добросовестными плательщиками коммунальной услуги – теплоснабжение, технологически не была обусловлена для ОАО «Пермэнергосбыт».

Таким образом, учитывая, что ОАО «Пермэнергосбыт» занимает доминирующее положение, действия по прекращению подачи электрической энергии на объект ИМУПП «Теплоэнерго» Комиссия расценила как злоупотребление доминирующим положением, что запрещено ч.1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», в том числе п.4 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, у Ответчика имелась возможность для соблюдения требований п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Основных положений, но данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. ОАО «Пермэнергосбыт», не проявив

должной осмотрительности, не выполнило надлежащим образом обязательства, предусмотренные в этом случае законодательством, тем самым допустило злоупотребление своим доминирующим положением.

Таким образом, в действиях ОАО «Пермэнергосбыт», лица занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг купли-продажи (поставки) электроэнергии в границах Пермского края, в период с 09.04.2012г. по 10.04.2012г. в географических границах реализации (продажи) электрической энергии ИМУПП «Теплоэнерго» было установлено нарушение ч. 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе п.4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что могло привести к понижению температуры в жилых домах и образовательном учреждении. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства основания для выдачи предписания отсутствуют.

Основания для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Открытого акционерного общества «Пермская энергосбытовая компания» нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в необоснованном введении в отношении объекта ИМУПП «Теплоэнерго» полного ограничения режима потребления электрической энергии в период с 09.04.2012г. по 10.04.2012г., что могло привести к понижению температуры в жилых домах и образовательном учреждении.
2. Прекратить рассмотрение дела № 479-12-а в связи с добровольным устранением антимонопольного законодательства.
3. Основания для выдачи предписания отсутствуют в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии

Члены комиссии