

РЕШЕНИЕ

по делу № 763-11-а

Резолютивная часть оглашена 02.03.2012г.

В полном объеме решение изготовлено 19.03.2012г.

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 локальных и естественных монополий,

- главного специалиста-эксперта отдела контроля локальных и естественных монополий,

в отсутствие представителей сторон, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 763-11-а (почтовые уведомления № № 062477, 062460, 062453, 062446 от 22.02.2012г.),

рассмотрев дело № 763-11-а по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Пермская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «Пермэнергосбыт») (ул. Тимирязева, 37. г.Пермь, 614007) п.4 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Пермское УФАС России) поступили многочисленные заявления Администрации Всеволодо-Вильвенского городского поселения Александровского муниципального района Пермского края (в том числе вх. от 19.07.2001 № 10370-11 и вх. от 01.09.2011 № 12458-11) с жалобой на действия ОАО «Пермэнергосбыт», выразившиеся в ограничении (прекращении) подачи электрической энергии на объекты ООО «Инженер-Сервис», в том числе объекты водоснабжения.

Заявитель считает, что своими действиями ОАО «Пермэнергосбыт» ущемило интересы добросовестных плательщиков коммунальных услуг.

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.) основным видом деятельности Общества является, в том числе, реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям.

Постановлением РЭК Пермского края от 30.03.2007 г. № 4 «О гарантирующих поставщиках Пермского края» (ред. от 22.06.2010г.) ОАО «Пермэнергосбыт» признано приобретшим статус гарантирующего поставщика в рамках административных границ Пермского края.

Приказом Пермского УФАС России от 28.11.2008г. № 453-п 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.

ООО «Инженер-Сервис» является коммерческой организацией, одним из видов деятельности которой, согласно выписке из ЕГРЮЛ, является удаление сточных вод, отходов и аналогичная деятельность (код по ОКВЭД 90.0).

Согласно информации, представленной Пермскому УФАС России администрацией Всеволодо-Вильвенского городского поселения (исх. от 07.09.2011 № 1364, вх. от 08.09.2011 № 12836-11/ф), ООО «Инженер-Сервис» является единственным предприятием на территории Всеволодо-Вильвенского городского поселения, предоставляющим услуги по водоснабжению и водоотведению.

Между ОАО «Пермэнергосбыт» и ООО «Инженер-Сервис» заключен договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) № 2254 от 16.07.2009 г., в соответствии с которым осуществляется электроснабжение объектов ООО «Инженер-Сервис». В соответствии с условиями договора Гарантирующий поставщик принял на себя обязательство осуществлять продажу (поставку) электрической энергии и мощности Потребителю, а также посредством привлечения Сетевой организации обеспечивать оказание Потребителю услуг по передаче электрической энергии, а Покупатель обязался своевременно оплачивать Гарантирующему поставщику принятую электрическую энергию и мощность и иные услуги, предоставленные Гарантирующим поставщиком самостоятельно или с привлечением третьих лиц и неразрывно связанные с процессом поставки электрической энергии, а также соблюдать предусмотренный режим потребления энергии, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с получением (потреблением) энергии (пункт 1.1).

Электрическая энергия поставлялась на объекты ООО «Инженер-Сервис» согласно приложению № 1Б к договору, в том числе «Артезианская скважина № 2»,

«КНС-3», расположенные в п. Лесной массив, «Станция 2-го подъема», расположенная в п.Карьер-Известняк, ул. Железнодорожная, 2, «КНС-2», расположенная в п.Карьер-Известняк, ул. Гоголя, 2.

Согласно представленной Пермскому УФАС России информации, в связи с наличием образовавшейся задолженности за ранее поданную электрическую энергию ОАО «Пермэнергосбыт» в адрес ООО «Инженер-Сервис» были многократно направлены уведомления, в том числе № 566 от 04.05.2011 г., о введении ограничения режима потребления электроэнергии до уровня технологической, а затем до уровня аварийной брони в случае не оплаты образовавшейся задолженности без указания объектов.

В целях введения ограничения режима потребления электроэнергии объектов ООО «Инженер-Сервис» ОАО «Пермэнергосбыт» 19.05.2011 г. направило в смежную сетевую организацию ОАО «КС-Прикамье» заявку № 152-А на введение ограничения (прекращения) подачи электрической энергии потребителям по договору № 2254.

Согласно указанной заявке ОАО «КС-Прикамье» обязано ежедневно с 26.05.2011 г. в период с 10-00 до 16-00 часов производить прекращение подачи электрической энергии на объекты «Артезианская скважина № 2» и «КНС-3», расположенные в п. Лесной массив, путем отключения.

26.05.2011 г. заявка № 152-А на введение ограничения (прекращения) подачи электрической энергии потребителям в отношении объектов «Артезианская скважина №2» и «КНС-3», расположенных в п.Лесной массив, была исполнена представителями ОАО «КС-Прикамье», о чем имеется отметка в заявке.

Данными об отзыве заявки № 152-А от 19.05.2011 г. Комиссия не располагает.

Также в распоряжении Комиссии имеются копии следующих документов.

Уведомление от 04.08.2011 № 980 о введении ограничения режима потребления электроэнергии с 19.08.2011 г. до уровня технологической, а с 25.08.2011 г. до уровня аварийной брони в случае не оплаты задолженности в сумме 676 989,26 рублей за ранее поданную электроэнергию без указания объектов.

Для реализации изложенного в вышеуказанном уведомлении, ОАО «Пермэнергосбыт» направило ОАО «КС-Прикамье» заявку № 232-А от 18.08.2011 г. на введение ограничения (прекращения) подачи электрической энергии потребителям по договору № 2254, с требованием ежедневно с 25.08.2011 г. с 09-00 до 15-00 часов производить ограничение (прекращение) подачи электроэнергии путем отключения объектов «Станция 2-го подъема» и «КНС-2», расположенные в п. Карьер-Известняк.

Заявка имеет сопроводительное письмо ОАО «КС-Прикамье» от 25.08.2011 № 35 для МУП «КЭС».

Отключение указанных объектов подтверждается актами отключения, имеющимися в материалах дела, а также признанием этих фактов ответчиком.

15.09.2011 г. ОАО «Пермэнергосбыт» направило ОАО «КС-Прикамье» заявку №

252-А на отзыв заявки № 232-А от 18.08.2011 г., тем самым возобновив подачу электроэнергии на объекты «Станция 2-го подъема» и «КНС-2», расположенные в п. Карьер-Известняк.

На 31.05.2011 года задолженность ООО «Инженер-Сервис» по договору № 2254 составила 670 331,39 руб. по счетам-фактурам № 621/09/1974 от 30.09.10 г., № 621/10/01811 от 31.10.10 г., № 621/11/02241 от 30.11.10 г., № 621/12/02330 от 31.12.10 г., №621/02/02201 от 28.02.11 г.

Решением Арбитражного суда Пермского края по делу № А50-5290/2011 от 21.07.2011 года с ООО «Инженер-Сервис» взыскана задолженность по оплате поставленной электрической энергии за период с сентября 2010 г. по февраль 2011 г. в размере 670 331 руб. 39 коп.

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.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции наложен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в частности, экономически или технологически не обоснованное 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.

В соответствии со 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 ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает тридцать пять процентов, за исключением указанных в [частях 3, 6 и 6.1](#) настоящей статьи случаев.

В соответствии с ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

Согласно п. 161 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 530 (далее также - Правила № 530) 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).

Согласно п. 168 Правил № 530 в отношении потребителей (отдельных объектов), частичное или полное ограничение режима потребления которых может привести к возникновению угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности либо безопасности государства, а также в отношении потребителей, ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, применяется специальный порядок введения ограничения режима потребления. Перечень потребителей (отдельных объектов), ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, приведен в приложении N 6.

Согласно п. 2 указанного в Приложении № 6 перечня к таким объектам относятся, в том числе, объекты водоснабжения и канализации.

В соответствии со ст. 170 Правил № 530, 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.

Согласно пункта 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 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.

Руководствуясь вышеизложенным, рассмотрев материалы дела, заслушав мнения представителей 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, признается хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии.

Согласно информации, представленной Пермскому УФАС России администрацией Всеволодо-Вильвенского городского поселения (исх. от 07.09.2011 № 1364, вх. от 08.09.2011 № 12836-11/ф), ООО «Инженер-Сервис» является единственным предприятием на территории Всеволодо_Вильвенского городского поселения предоставляющим услуги по водоснабжению и водоотведению .

Артезианская скважина № 2, КНС-3 задействованные ООО «Инженер-Сервис» в подаче на территорию п. Лесной массив, а Станция 2-го подъема и КНС-2 на территорию п.Карьер-Известняк потребляемой холодной воды, в том числе добросовестными плательщиками, без электрической энергии функционировать не могут.

Введение режима ограничения (прекращения) путем отключения на определенное время подачи электрической энергии на объекты ООО «Инженер-Сервис», создало угрозу обеспечению водоснабжением социально-значимых объектов: жилищный фонд, больница, детский сад, школа, учреждения культуры.

ОАО «Пермэнергосбыт» при введении ограничения режима потребления электрической энергии на объекты ООО «Инженер-Сервис» – артезианскую скважину № 2, КНС-3, Станцию 2-го подъема и КНС-2, задействованные в процессе водоснабжения жилого фонда, социальной и бюджетной сфер п.Лесной массив и п.Карьер-Известняк, допустило нарушение п.п.168, 170 Правил № 530, что могло привести к ограничению режима потребления водоснабжения и игнорированию интересов третьих лиц.

ОАО «Пермэнергосбыт» не были представлены доказательства ограничения подачи электроэнергии на объекты ООО «Инженер-Сервис» - артезианскую скважину № 2, КНС-3, 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.

Следовательно, ОАО «Пермэнергосбыт» неправомерно инициировало отключение электроэнергии, не обеспечив соблюдение требований [статьи 38](#) Закона об электроэнергетике, Порядка [N 530](#).

На основании вышеизложенного Комиссия считает, что необходимость введения ограничения режима потребления электрической энергии на объекты ООО «Инженер-Сервис»: артезианскую скважину № 2, КНС-3, Станцию 2-го подъема и КНС-2, расположенные в п.Лесной массив и п.Карьер-Известняк, задействованные в выработке и подаче холодной воды, потребляемой добросовестными плательщиками коммунальной услуги – водоснабжение, технологически не была обусловлена для ОАО «Пермэнергосбыт».

Таким образом, в действиях ОАО «Пермэнергосбыт», занимающего доминирующее положение на рынке купли-продажи (поставки) электроэнергии в географических границах реализации (продажи) электрической энергии ООО «Инженер-Сервис» установлено нарушение п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в технологически необоснованном введении 26.05.2011 г. прекращения режима потребления электроэнергии на объекты ООО «Инженер-Сервис» - артезианскую скважину № 2, КНС-3, Станцию 2-го подъема и КНС-2, что могло привести к прекращению водоснабжения жилого фонда, объектов социальной и бюджетной сфер п.Лесной массив и п.Карьер-Известняк Александровского района Пермского края.

Комиссией установлено, что у Ответчика имелась возможность для соблюдения требований п.4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», 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.

На день возбуждения дела 19.10.2011 г. электроснабжение объектов ООО «Инженер-Сервис», расположенных в п.Лесной массив и п.Карьер-Известняк Александровского района Пермского края, осуществляется исправно.

В связи с тем, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Пермэнергосбыт» устранено, необходимость в выдаче предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, 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 «Пермэнергосбыт» нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в введении 26.05.2011 г. с 10-00 до 16-00 часов ограничения (прекращения) подачи электрической энергии на объекты ООО «Инженер-Сервис» - артезианскую скважину № 2, КНС-3, расположенных в п.Лесной массив, с 25.08.2011 г. до 15.09.2011 г. с 09-00 до 15-00 часов на станцию 2-

го подъема и КНС-2, расположенных в п.Карьер-Известняк Александровского района Пермского края;

2. Прекратить рассмотрение дела № 763-11-а о нарушении антимонопольного законодательства Открытым акционерным обществом «Пермэнергосбыт» в связи с устранением нарушения.

3. Основания для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня

его принятия.