

РЕШЕНИЕ

по делу № 26-А-11

г.Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 03 октября 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 11 октября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Хакасского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Члены комиссии: Жукова И.И. - ведущий специалист-эксперт отдела АЗР;

Лесниченко Н.В. – специалист-эксперт отдела АЗР;

Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР,

в присутствии:

представителя ОАО «Хакасэнергосбыт» Фирсовой Е.В. (доверенность № 110-14/105 от 30.12.2010),

в отсутствие представителей МУ ЖКХ «Вершина», Прокуратуры Усть-Абаканского района, надлежаще извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 26-А-11 по признакам нарушения ОАО «Хакасэнергосбыт» (ул. Крылова, 41а, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

16 июня 2011 года прокуратурой Усть-Абаканского района в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) направлена информация о действиях ОАО «Хакасэнергосбыт», выразившихся в отключении 14 июня 2011 года электроснабжения водозабора в МУ ЖКХ «Вершина» Вершино-Биджинского сельсовета Усть-Абаканского района.

Как следует из вышеуказанной информации, причиной отключения явилась задолженность МУ ЖКХ «Вершина» по оплате за электроэнергию в размере 348 550, 26 рублей. В связи с отсутствием акта технологической (аварийной) брони было введено полное ограничение электроснабжения водозабора.

На основании вышеуказанной информации 28 июня 2011 года в отношении ОАО «Хакасэнергосбыт» возбуждено дело № 26-А-11.

Представители ОАО «Хакасэнергосбыт» факта нарушения антимонопольного законодательства не признали в связи со следующим.

Между МУ ЖКХ «Вершина» и ОАО «Хакасэнергосбыт» был заключен договор энергоснабжения № 11730 от 29.01.2009, позднее он был перезаключен и в настоящее время действует договор № 11730 от 08.04. 2011.

В соответствии с вышеуказанным договором Гарантирующий поставщик (ОАО «Хакасэнергосбыт») осуществляет поставку электроэнергии Покупателю (МУ ЖКХ «Вершина») в порядке, сроки и количестве, предусмотренные договором, а Покупатель принимает и оплачивает электроэнергию и услуги в порядке, количестве и сроки также предусмотренные договором.

Ответчик исполнил свои обязательства в срок и в полном объеме, а Покупатель допустил задолженность по оплате за потребленную электроэнергию по состоянию на 03.06.2011 г. в сумме 348 550,26 руб. за период с февраля текущего года.

Учитывая то, что МУ ЖКХ «Вершина» не оплачивало задолженность и не собиралось ее оплачивать ОАО «Хакасэнергосбыт» вынуждено было принять меры в соответствии с нормами действующего законодательства.

Разделом XIII Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения) предусмотрен порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителями своих обязательств, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии.

В соответствии с пунктом 161 предусмотрено, что ограничение режима потребления может вводиться в случае 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 (далее - неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств).

Пунктом 166 Основных положений установлено, что в случае невыполнения потребителем действий по самостоятельному частичному или полному ограничению режима потребления сетевая организация вправе осуществить полное ограничение режима потребления в соответствии с пунктом 163 настоящего документа.

01.01.2008 года между ОАО «Хакасэнергосбыт» и МРСК Сибири филиал ОАО «Хакасэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии и мощности № 188/1.

Согласно п. 3.17 вышеуказанного договора МРСК Сибири филиал ОАО «Хакасэнерго» (исполнитель по договору) по заявке заказчика - ОАО «Хакасэнергосбыт» обязуется приостанавливать передачу электрической энергии путем введения полного (частичного) ограничения режима потребления электроэнергии Потребителями в соответствии с приложением № 6.

ОАО «Хакасэнергосбыт» не являясь сетевой организацией, не может в силу закона производить ограничение режима потребления электрической энергии и не производило его, а только зафиксировало факт самостоятельного введения полного ограничения режима потребления электрической энергии потребителем.

ОАО «Хакасэнергосбыт» считает заявление прокурора Усть-Абаканского района необоснованным, поскольку признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Хакасэнергосбыт» нет. ОАО «Хакасэнергосбыт» не злоупотребляло своим доминирующим положением в отношении МУ ЖКХ «Вершина». Напротив, все его действия были осуществлены в допустимых пределах осуществления и защиты гражданских прав:

- ОАО «Хакасэнергосбыт» подало в Арбитражный суд РХ исковое заявление о взыскании задолженности за потребленную электроэнергию. Данное обстоятельство подтверждается определением Арбитражного суда Республики Хакасия от 12 июля 2011 года по делу № А74 - 1998/2011. Следующее судебное заседание назначено на 15 августа 2011 года.

- ОАО «Хакасэнергосбыт» систематически обращалось к МУ ЖКХ «Вершина» с требованием о погашении задолженности за электроэнергию.

Кроме того, ОАО «Хакасэнергосбыт» считает, что привлечено в качестве ответчика в данное дело необоснованно. Надлежащим ответчиком должно быть МУ ЖКХ «Вершина», поскольку в течение всего периода действия договора энергоснабжения с 2009 года и до настоящего времени руководитель МУ ЖКХ «Вершина» не предпринял никаких мер для установления своему предприятию технологической и аварийной брони. Несоблюдение МУ ЖКХ «Вершина» требований законодательства в части разработки и направления в ОАО «Хакасэнергосбыт» на согласование актов технологической и аварийной брони повлекло нарушение интересов неопределенного круга лиц - жителей с. Вершино - Биджа.

МУ ЖКХ «Вершина» по поводу отсутствия акта технологической (аварийной) брони пояснило следующее.

В 2010 году МУ ЖКХ «Вершина» обратилось к филиалу ОАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» с заявлением о разработке акта технологической аварийной брони, на который получило отказ, в связи с тем, что, во-первых, по договору № 11730 МУ ЖКХ «Вершина» является потребителем 3 категории, во-вторых, на объектах МУ ЖКХ «Вершина» отсутствует резервное питание.

МУ ЖКХ «Вершина» обратилось в Управление ЖКХ ПЭТСА муниципального образования Усть-Абаканский район с заявкой на строительство резервной линии на котельную и водозабор, а также на приобретение генератора мощностью 90 кВт, поскольку собственных источников финансирования у МУ ЖКХ «Вершина» не имеется.

Отсутствие резервного электроснабжения водозабора МУ ЖКХ «Вершина» и отнесение указанного объекта к 1 категории надежности подтверждается ответом Енисейского управления Федеральной службы экологическому, технологическому и атомному надзору по РХ от 10.08.2011 года № МШ-18-959/65.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, комиссия установила следующее.

По договору от 13 ноября 2008 года между муниципальным образованием Вершино-Биджинский сельсовет и МУ ЖКХ «Вершина» последнему в оперативное управление передано муниципальное имущество, относящееся к объектам ЖКХ: здание котельной с оборудованием, водозаборные скважины, водопровод, колонки водоразборные, теплотрасса, башня водонапорная. Таким образом, МУ ЖКХ «Вершина» является исполнителем жилищно-коммунальных услуг в с.Вершина-Биджа, включая водоснабжение как жилых помещений, так и социально значимых объектов, таких как школа, детский сад, больница.

08 апреля 2011 года между МУ ЖКХ «Вершина» и ОАО «Хакасэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения № 11730.

Энергопринимающие устройства МУ ЖКХ «Вершина» присоединены к электрическим сетям ОАО «Хакасэнергосбыт» опосредованно через электрические сети, принадлежащие ОАО «МРСК Сибири» (филиал «Хакасэнерго»).

01 января 2008 года между ОАО «Хакасэнергосбыт» и ОАО «Хакасэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электроэнергии и мощности № 188/01.

Пунктом 4.1 договора № 11730 определено, что Покупатель (МУ ЖКХ «Вершина») обязуется принимать и оплачивать электроэнергию.

В соответствии с пунктом 3.3 указанного договора гарантирующий поставщик (ОАО «Хакасэнергосбыт») имеет право вводить частичное или полное ограничение режима потребления электрической энергии Покупателя в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате электрической энергии.

Частичное или полное ограничение режима потребления электрической энергии производится согласно договору оказания услуг по передаче электроэнергии и мощности № 188/01 от 01.01.2008 г., в порядке, определенном Регламентом взаимодействия исполнителя и заказчика при ограничении режима потребления электроэнергии потребителям заказчика и при возобновлении их электроснабжения, являющемся приложением № 9 к договору № 188/01 от 01.01.2008 г.

Как следует из материалов дела у МУ ЖКХ «Вершина» перед ОАО «Хакасэнергосбыт» образовалась задолженность по оплате за потребленную электроэнергию по договору № 11730.

21 марта 2011 г. ОАО «Хакасэнергосбыт» направило в адрес МУ ЖКХ «Вершина» уведомление (исх. № 1969), согласно которому последнему было предложено в срок до 23.03.2011 г. погасить задолженность в размере 270905,83 руб. В случае непогашения в установленный срок указанной задолженности ОАО «Хакасэнергосбыт» уведомило о возможности введения частичного, а далее полного ограничения режима потребления электроэнергии.

Согласно Акту от 29 марта 2011 года МУ ЖКХ «Вершина» произвело добровольно ограничение электроснабжения котельной (котел № 3).

27 апреля 2011 года ОАО «Хакасэнергосбыт» вновь уведомило (исх. № 3034) МУ ЖКХ «Вершина» о необходимости оплаты за потребленную по договору № 11730 электроэнергию (задолженность составила 290410,93 руб.). В абзаце 3 уведомления МУ ЖКХ «Вершина» было предупреждено о последствиях (в виде принудительного полного ограничения) невыполнения в установленный срок требования о погашении долга.

Согласно Акту от 06 мая 2011 года МУ ЖКХ «Вершина» произвело самостоятельное ограничение электроснабжения котельной (котел № 2).

16 мая 2011 года введено полное отключение электрооборудования котельной в с.Вершино-Биджа (котлы № 2, №3, №4).

03 июня 2011 года ОАО «Хакасэнергосбыт» направило в адрес МУ ЖКХ «Вершина» уведомление (исх. № 3938) о погашении задолженности за потребленную электроэнергию в размере 348550,56 руб. МУ ЖКХ «Вершина» было предупреждено, что в случае, если оплата не будет произведена в указанные сроки, либо не будет введено самостоятельное полное ограничение режима потребления электроэнергии, ограничение оставшихся в работе электроустановок водозабора будет произведено принудительно 14 июня 2011 года в 10-00 час. Также ОАО «Хакасэнергосбыт» сообщило, что в связи с отсутствием аварийной и технологической брони полное ограничение будет производиться без учета условий, устанавливаемых актом согласования технологической и аварийной брони.

О возможном полном ограничении режима электропотребления водозабора ОАО «Хакасэнергосбыт» уведомило также главу муниципального образования Усть-Абаканский район, прокурора Усть-Абаканского района, начальника управления по ГО, ЧС и ПБ РХ, заместителя руководителя Енисейского управления Ростехнадзора по РХ, руководителя штаба по обеспечению безопасности электроснабжения.

В установленный срок МУ ЖКХ «Вершина» задолженность не погасило. 14 июня 2011 года, согласно Акту, составленному менеджером ОАО «Хакасэнергосбыт» Николаевым В.Ф., электрооборудование водозабора (скважина) МУ ЖКХ «Вершина» было полностью отключено от электроснабжения - электрооборудование водозабора (скважина) - суммарная мощность 10 кВт, отключено, дверь в помещение опломбирована.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, проанализировав доказательства, представленные в материалы дела, Комиссия Хакасского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса 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.

В силу пункта 4 статьи 421 Гражданского кодекса РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Статьей 422 Гражданского кодекса РФ установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующим в момент его заключения.

В силу пункта 3 статьи 539 Гражданского кодекса РФ к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным названным Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Пунктом 161 Основных положений установлена возможность введения ограничения режима потребления электрической энергии в случае неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате электрической энергии.

Согласно пункту 168 Основных положений в отношении потребителей (отдельных объектов), 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.

В соответствии с пунктом 2 приложения № 6 к Основным положениям, объекты водоснабжения и канализации отнесены к потребителям электрической энергии, ограничение режима потребления электрической энергии которых ниже уровня аварийной брони не допускается.

МУ ЖКХ «Вершина» создано, в том числе, в целях выработки и передачи тепловой энергии для отопления и горячего водоснабжения, по обеспечению работоспособности тепловых сетей, обеспечению горячим и холодным водоснабжением.

Направляя в адрес МУ ЖКХ «Вершина» уведомления, содержащие угрозы полного ограничения подачи электрической энергии, ОАО «Хаксэнергосбыт» ущемило интересы МУ ЖКХ «Вершина» и нарушило его права, поскольку в отношении последнего, как лица, оказывающего услуги водоснабжения, включенного в перечень потребителей ограничение режима потребления электрической энергии которых ниже уровня аварийной брони не допускается, должен был быть применен специальный порядок введения ограничения. Данные обстоятельства были предметом рассмотрения Усть-Абаканского районного суда Республики Хакасия по делу №2-460/2011, решение от 07 июля 2011 года по которому было оставлено определением Верховного суда Республики Хакасия без изменений.

Комиссия Хакасского УФАС России приходит к выводу, что нарушение ОАО «Хаксэнергосбыт» антимонопольного законодательства выразилось в направлении в адрес МУ ЖКХ «Вершина» уведомления общества от 03 июня 2011 года исх.№ 3938.

По своим формальным признакам данное уведомление является исходящими от ОАО «Хаксэнергосбыт» и именно в таком статусе воспринято абонентом.

Комиссия Хакасского УФАС России отклоняет довод представителей ОАО «Хаксэнергосбыт» об отсутствии акта технологической (аварийной) брони по причине бездействия МУ ЖКХ «Вершина». Предусмотренное пунктом 168 Основных положений ограничение введено в целях исключения возникновения угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности либо безопасности государства. Соблюдение положения этого пункта является обязанностью обеих сторон договора. Нарушение МУ ЖКХ «Вершина» обязательства составить и представить акт аварийной и технологической брони не служит основанием считать уровень брони неустановленным, а представляет другой стороне договора право принять меры к понуждению МУ ЖКХ «Вершина» исполнить условия договора либо к составлению этого акта по собственной инициативе. К аналогичным выводам пришел Тринадцатый Арбитражный апелляционный суд в постановлении от 03 ноября 2009 года № А42-2159/2009. Решением от 07 июля 2011 г. № 2-461/2011 Усть-Абаканский районный суд РХ обязал МУ ЖКХ «Вершина» разработать и направить в ОАО «Хаксэнергосбыт» на согласование акт технологической (аварийной) брони.

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Также в соответствии с указанной статьей не допускается злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно части 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, в том числе, путем экономически или технологически не обоснованного

сокращения или прекращения производства товара, если на этот товар имеется спрос при наличии его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

ОАО «Хакасэнергосбыт» включено в региональный раздел «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 % на 20 мая 2009 года» с долей более 50% на рынке поставки электрической энергии на территории Республики Хакасия, что свидетельствует о том, что указанное общество занимает доминирующее положение в соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, ОАО «Хакасэнергосбыт» в соответствии с Постановлением Государственного комитета по тарифам Республики Хакасия от 16.10.2006 № 39 «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков» является гарантирующим поставщиком на всей территории Республики Хакасия, за исключением зон деятельности, указанных в п. 1 - 2 настоящего Постановления.

В ходе рассмотрения дела комиссия Хакасского УФАС России в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным Приказом ФАС РФ от 17.01.2007 № 5 установила доминирующее положение ОАО «Хакасэнергосбыт» на товарном рынке услуг по поставке электрической энергии в границах Вершино-Биджинского сельсовета Усть-Абаканского района.

Оценив содержание уведомления ОАО «Хакасэнергосбыт» от 03 июня 2011 года исх. № 3938 в адрес МУ ЖКХ «Вершина», Комиссия Хакасского УФАС России пришла к выводу о наличии предупреждения (угрозы) полного отключения водозабора МУ ЖКХ «Вершина» от электроснабжения, что в силу прямого указания закона не допускается.

Комиссия Хакасского УФАС России считает, что направив МУ ЖКХ «Вершина» уведомление от 03 июня 2011 года исх. № 3938, ОАО «Хакасэнергосбыт» злоупотребило доминирующим положением на рынке поставки электрической энергии в границах Вершино-Биджинского сельсовета Усть-Абаканского района, а, следовательно, нарушило часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса РФ, статьи 10 Закона о защите конкуренции, в соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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. 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.

На заседании комиссии представитель ОАО «Хакасэнергосбыт» пояснил, что отключение водозабора МУ ЖКХ «Вершина» от электроснабжения носило кратковременный характер, возобновление подачи электричества на водозабор началось спустя два дня с момента отключения (с 16 июня 2011 года). Таким образом ОАО «Хакасэнергосбыт» добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции добровольное устранение нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение является основанием для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссия Хакасского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать положение, занимаемое ОАО «Хакасэнергосбыт» на товарном рынке услуг по поставке электрической энергии в границах Вершино-Биджинского сельсовета Усть-Абаканского района, доминирующим.
2. Признать открытое акционерное общество «Хакасэнергосбыт» нарушившим часть 1 статьи 10

Закона о защите конкуренции в части направления в адрес МУ ЖКХ «Вершина» уведомления от 03 июня 2011 года № 3938, содержащего предупреждение (угрозу) полного отключения водозабора Вершино-Биджинского сельсовета Усть-Абаканского района от электроснабжения.

3. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства производство по делу в отношении открытого акционерного общества «Хакасэнергосбыт» прекратить.

Председатель Комиссии П.А.Шалимов

Члены Комиссии: И.И.Жукова

Н.В.Лесниченко

Е.С.Северина

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