

Решение по делу № 61-7227-14/5

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «22» января 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «04» февраля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

П. Л.Л., руководитель Управления,

Председатель комиссии: В. Ю.В., начальник отдела,

Члены комиссии: Ю.М.О., специалист 1 разряда,

рассмотрев дело № 61-7227-14/5 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Тольяттинская энергосбытовая компания» (445030 г. Тольятти, ул. 70 лет Октября, 31 а) (далее — ОАО «ТЭК») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов Общества с ограниченной ответственностью «Торговый Центр «Юбилейный» (445024 г. Тольятти, ул. Юбилейная, 2 г.) (далее — ООО «ТЦ «Юбилейный»), путем необоснованного прекращения подачи электрической энергии в здание, расположенное по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная, 2 г, предъявлении необоснованных денежных требований,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России, Управление) поступило обращение ООО «ТЦ «Юбилейный» (вх. № 5714-гр от 12.08.2014 г.), содержащее сведения о наличии в действиях ОАО «ТЭК» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Из обращения ООО «ТЦ «Юбилейный» (вх. № 5714-гр от 12.08.2014 г.) следует, что ОАО «ТЭК» 31.07.2014 г. незаконно произвело полное ограничение режима потребления электроэнергии объекта по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная, 2Г.

ОАО «ТЭК» пояснило (исх. № 4399 от 11.09.2014 г.), что полное ограничение режима потребления электрической энергии торгового центра, расположенного по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная, 2Г, было введено 31.07.2014 г. в связи с выявлением факта безучетного потребления электрической энергии со стороны

ООО «АТЦ «Юбилейный» по договору энергоснабжения № 1994 от 01.01.2012 г.

Руководителем Самарского УФАС России приказом № 259 от 12.09.2014 г. было возбуждено в отношении ОАО «ТЭК» дело № 61-7227-14/5 по признакам нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 61-7227-14/5 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. № 10476/5 от 12.09.2014 г.) были привлечены в качестве Заявителя – ООО «ТЦ «Юбилейный» (445024 г. Тольятти, ул. Юбилейная, 2Г), в качестве ответчика – ОАО «ТЭК» (445030 г. Тольятти, ул. 70 лет Октября, 31 а).

29.09.2014 г. рассмотрение дела № 61-7227-14/5 было приостановлено.

22.01.2015 г. рассмотрение дела № 61-7227-14/5 было возобновлено.

При рассмотрении дела № 61-7227-14/5 22.01.2015 г. присутствовали представители ОАО «ТЭК»:

Рассмотрев материалы дела и, заслушав объяснения сторон, Комиссия установила следующее.

Объектом, расположенным по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г, владеет ООО «ТЦ «Юбилейный».

Согласно протоколу № 011/1 от 15.02.2014 г. собственники помещений по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г решили выбрать в качестве управляющей организации ООО «ТЦ «Юбилейный» и заключить с ним договор аренды.

Согласно подпункту 3.3.2. договора аренды от 15.03.2014 г., Арендатор (ООО «ТЦ «Юбилейный») обязан заключать, подписывать и регистрировать в компетентных органах договоры на предоставление коммунальных услуг, договоры на энергоснабжение. Согласно подпункту 3.3.3. указанного договора аренды, Арендатор обязан нести расходы по эксплуатации и содержанию Помещения, в том числе по договорам, указанным в подпункте 3.3.2.

Также в материалах дела представлен акт приема-передачи от 15.03.2014 г. нежилого помещения, согласно которому Арендодатель передал, а арендатор принял во временное пользование нежилые помещения, расположенные в здании по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г

Между заявителем и ОАО «ТЭК» был заключен договор энергоснабжения № 1240 от 30.06.2014 г.

Согласно пункту 1.1 договора энергоснабжения № 1240 от 30.06.2014 г. ОАО «ТЭК», он же Поставщик, обязуется осуществлять продажу Потребителю, т.е. ООО «ТЦ «Юбилейный», электрическую энергию (мощность), а Потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность).

Согласно пункту 8.1 указанного договора, он вступает в силу с 01.04.2014 г.

В материалах дела представлен протокол разногласий к договору № 1240 от 30.06.2014 г. и протокол согласования разногласий от 22.07.2014 г. к договору

энергоснабжения № 1240 от 30.06.2014 г., подписанные ОАО «ТЭК» и ООО «ТЦ «Юбилейный».

31.07.2014 г. согласно акту № 102 от 31.07.2014 г., составленному ЗАО «ССК» было введено ограничение режима потребления электрической энергии по договору 1240 от 01.01.2012 г. в отношении ООО «ТЦ «Юбилейный».

Согласно подпункту а пункту 4 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 г. № 442 (далее - Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии), ограничение режима потребления вводится по инициативе гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), перед которым не исполнены обязательства или обязательства по договору с которым прекращаются (далее - инициатор введения ограничения) на основании его (ее) письменного уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления, переданного в сетевую организацию.

ОАО «ТЭК» направило письмо (исх. № 3607 от 22.07.2014 г.) в адрес ЗАО «ССК», в котором указало на необходимость введения ограничения режима потребления электроэнергии объекта потребителя ООО «АТЦ «Юбилейный» по договору 1994 от 01.01.2012 г.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «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 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.

То есть, для квалификации нарушения антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», необходимо наличие у хозяйствующего субъекта доминирующего положения.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

ОАО «ТЭК» является Гарантирующим поставщиком и включено в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности Приказом Федеральной службы по тарифам от 17.07.2009 г. № 272-э под регистрационным номером 63/09.

Данное лицо осуществляет продажу электрической энергии потребителям на территории Самарской области. Общество включено Приказом Самарского УФАС России № 428 от 08.09.2009 г. в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работы, услуги) долю свыше 35 % с долей более 65 % на рынке электрической энергии Самарской области в установленных границах.

По результатам изучения состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Самарской области в 2013 г. также установлено доминирующее положение ОАО «ТЭК» на локальном рынке в границах зоны деятельности Гарантирующего поставщика.

Таким образом, ОАО «ТЭК» занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Самарской области в установленных границах деятельности ОАО «ТЭК».

Основания ограничения режима потребления электрической энергии предусмотрены пунктом 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Одним из обстоятельств, при наступлении которого, вводится ограничение режима потребления электрической энергии, является неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа

Согласно письменным пояснениям ОАО «ТЭК» (исх. № 4399 от 11.09.2014 г.) ограничение режима потребления электроэнергии торгового центра,

расположенного по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г произведено 31.07.2014 г., в связи с неоплатой задолженности по договору № 1994 от 01.01.2012 г., заключенному ОАО «ТЭК» с ООО «АТЦ «Юбилейный».

Вместе с тем, в представленном в материалах дела акте № 102 от 31.07.2014 г. указан также потребитель ООО «ТЦ «Юбилейный».

Доказательств направления ОАО «ТЭК» уведомления об ограничении режима потребления в адрес ООО «ТЦ «Юбилейный» не предоставлено.

В соответствии с частью 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.

В письме ФАС России (исх. № ПС/7714/13 от 04.03.2013г.) указано, что Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, не содержат такого основания введения в отношении потребителя ограничения режима потребления электроэнергии, как наличие у предыдущего владельца энергопринимающего оборудования задолженности по оплате стоимости электрической энергии. Из системного толкования норм следует, что указанное ограничение режима потребления электрической энергии действует в отношении конкретного потребителя и связано, в том числе с ненадлежащим исполнением им своих обязательств по договору, а не в отношении объекта электропотребления с сохранением такого ограничения при смене владельца энергопринимающего оборудования.

Следовательно, действие ограничения режима потребления электрической энергии не должно распространяться на Заявителя, так как не представлено доказательств, подтверждающих наличие задолженности за неучтенное потребление электроэнергии ООО «ТЦ «Юбилейный» по договору 1240 от 30.06.2014 г., результатом которой явилось введение режима потребления электрической энергии. ООО «ТЦ «Юбилейный» не является лицом, обязанным погасить за ООО «АТЦ «Юбилейный» задолженность по оплате электрической энергии.

Письмом (исх. № 044 от 30.07.2014 г.) ООО «ТЦ «Юбилейный» направленным в адрес ОАО «ТЭК», общество сообщило, что по адресу г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г, находится организация ООО «ТЦ «Юбилейный».

В соответствии с частью 1 статьи 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.

ОАО «ТЭК» злоупотребило своим доминирующим положением, экономически и технологически необоснованно ввела режим ограничения электрической энергии ООО «ТЦ «Юбилейный», в результате которого была прекращена подача электрической энергии ООО «ТЦ «Юбилейный» по адресу: г. Тольятти, ул.

Юбилейная 2Г, тем самым ущемив его интересы.

Согласно пункту 15 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, введение ограничения режима потребления электрической энергии осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителем;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения;

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с пунктом 9 или пунктом 11 настоящих Правил на указанный в уведомлении срок;

введение полного ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в пункте 11 настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется;

Согласно пункту 16 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, ограничение режима потребления, в связи с прекращением обязательств по снабжению электрической энергией (мощностью) и (или) оказанию услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и (или) договору оказания услуг по передаче электрической энергии (далее - прекращение обязательств сторон по договору), в том числе по причине смены собственника или владельца объектов

электросетевого хозяйства, к которым технологически присоединены такие энергопринимающие устройства, если при этом в отношении таких энергопринимающих устройств не заключен и не вступил в силу новый договор, на основании которого осуществляется продажа электрической энергии (мощности) и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии не вводится в случае, если на дату предполагаемого введения ограничения режима потребления в отношении энергопринимающих устройств потребителя заключен и вступил в силу новый договор, на основании которого осуществляется продажа электрической энергии (мощности) и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии.

На основании представленных документов Комиссия пришла к выводу, что ОАО «ТЭК» не соблюден порядок введения ограничения режима потребления электрической энергии на объект ООО «ТЦ «Юбилейный» по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г.

ОАО «ТЭК» в нарушение пункта 15 Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, ввело в отношении ООО «ТЦ «Юбилейный» полное ограничение режима потребления электрической энергии без предварительного введения частичного ограничения потребления и без соблюдения десятидневного срока, в течении которого, потребитель может погасить образовавшуюся задолженность и выполнить иные законные требования, указанные в уведомлении о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в отсутствие оснований его ввода.

Учитывая положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что вышеуказанные действия ОАО «ТЭК» совершены за допустимыми пределами осуществления гражданских прав и ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения.

Таким образом, установлено нарушение ОАО «ТЭК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов ООО «ТЦ «Юбилейный» путем необоснованного прекращения подачи электроэнергии на объект, расположенный по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная.

02.10.2014 г. ОАО «ТЭК» согласилось с фактом нарушения антимонопольного законодательства и добровольно его устранило путем восстановления энергоснабжения торгового центра, расположенного по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная, о чем сообщило Комиссии в письме (исх. № 255 от 21.01.2015 г.).

В подтверждение были представлены: копия акта возобновления режима потребления электроэнергии исх. № 49 от 02.10.2014 г., копия протокола совещания по урегулированию отношений по объекту «Торговый центр «Юбилейный».

ОАО «ТЭК» (исх. № 255 от 21.01.2015 г.) в связи с добровольным восстановлением подачи электрической энергии просило, руководствуясь статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «ТЭК».

ООО «ТЦ «Юбилейный» (исх. № 087 от 03.10.2014 г.) так же просило прекратить рассмотрение дела № 61-7227-14/5 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «ТЭК» и не применять к ответчику меры ответственности в связи с возобновлением энергоснабжения объекта, расположенного по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г началом исполнения обязанностей по договору энергоснабжения.

На основании изложенного, Комиссия установила отсутствие оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

В пункте 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" разъяснено, что 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 статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1. Признать ОАО «ТЭК» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», злоупотребившим доминирующим положением и ущемившим интересы ООО «ТЦ «Юбилейный» путем введения режима ограничения подачи электрической энергии, в результате которого была прекращена подача электрической энергии на объект по адресу: г. Тольятти, ул. Юбилейная 2Г;
2. Признать отсутствие оснований для выдачи предписания ОАО «ТЭК» в связи добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства;
3. Прекратить рассмотрение дела № 61-7227-14/5 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «ТЭК» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение;
4. Передать материалы дела № 61-7227-14/5 уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

Л.Л. П.

Члены Комиссии:

Ю.В. В.

М.О. Ю.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.