



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от 14.03.2018 № 631/04

на № _____ от _____

Генеральному директору
АО «Янтарьэнерго»
И. В. Маковскому
236035, г. Калининград,
ул. Театральная, д.34
факс: 8(4012) 53-00-26;
e-mail: public@yantene.ru

Генеральному директору
АО «Макро-Макс Плюс»
С.А. Чеснокову
236038, г. Калининград,
ул. Ю. Гагарина, д. 101, офис XXXI
e-mail: yulysha-75@mail.ru

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения по делу № АМЗ-21/2017.

Приложение: - копия решения на 7 л. в 1 экз.

Временно исполняющий
обязанности руководителя

В.А. Грибко

Исп. Файфер Владимир Александрович:
☎ 53-72-04; to39-faifer@fas.gov.ru

000443



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

«14» марта 2018

№ АМЗ-21/2017

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 14 марта 2018 года.
Резолютивная часть решения была оглашена на заседании Комиссии 28 февраля 2018 года.

Комиссия Калининградского УФАС России в составе:

председателя Комиссии:	В.А. Грибко	заместителя руководителя Калининградского УФАС России;
членов Комиссии:	Е.И. Можаро	начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	В.А. Файфера	старшего государственного инспектор отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
с участием:		
представителя заявителя АО «Макро-Макс Плюс»	С.А. Чеснокова	на основании приказа от 01.10.2015 № 01/к;
	Ю.Н. Трацеевой	на основании доверенности от 20.01.2018 № Б/Н,
представителя ответчика АО «Янтарьэнерго»	Г.Б. Хуцишвили	на основании доверенности от 01.01.2018 № 320/7,

рассмотрев дело № АМЗ-21/2017 по признакам нарушения акционерным обществом энергетики и электрификации «Янтарьэнерго» (ул. Театральная, 34, г. Калининград, 236022; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

000113

УСТАНОВИЛА:

22.09.2017 (вх. № 5655) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее - Управление) поступило обращение акционерного общества «Макро-Макс Плюс» (далее – Заявитель; акционерное общество; адрес: 236038, г. Калининград, ул. Ю. Гагарина, д. 101, офис ХХХI; ОГРН 1153926030554) на действия (бездействие) акционерного общества «Янтарьэнерго» (далее – Ответчик, Общество) в ходе исполнения обязательств по договору от 04.05.2012 № ПК-14/12 оказания услуг по передаче электрической энергии в части несвоевременной оплаты Заявителю за предоставленные услуги.

По состоянию на 21.12.2017 факт выполнения обязательств по договору № ПК-14/12 от 04.05.2012 в части оплаты за предоставленные услуги Ответчиком не подтвержден.

На основании изложенного и в соответствии с частью 1 статьи 39 Закона о защите конкуренции в отношении АО «Янтарьэнерго» Калининградским УФАС России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-21/2017 (приказ Управления от 21.12.2017 № 264) по признакам нарушения АО «Янтарьэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

1. Существо дела в изложении Заявителя

АО «Янтарьэнерго» является крупным участником рынка услуг передачи электрической энергии и осуществляет непосредственно передачу электрической энергии потребителям электрической энергии по собственным электрическим сетям, а также использует электрические сети, принадлежащие территориальным сетевым организациям Калининградской области.

Также АО «Янтарьэнерго» является котлодержателем и осуществляет расчеты за услуги по передаче электрической энергии иным лицам, владеющим объектами электрохозяйства и оказывающим услуги по передаче электрической энергии с использованием указанных объектов. АО «Янтарьэнерго», определенное Службой по государственному регулированию цен и тарифов в Калининградской области как «котлодержатель» регионального рынка, аккумулирует денежные средства для дальнейших расчетов с остальными территориальными сетевыми организациями.

04 мая 2012 года между АО «Макро-Макс Плюс» (далее – исполнитель) и АО «Янтарьэнерго» (далее – заказчик) заключен договор №ПК-14/12 оказания услуг по передаче электрической энергии (далее - договор), по условиям которого исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих исполнителю на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а заказчик обязуется оплачивать услуги исполнителя в порядке, установленном договором.

Согласно пункту 3.2.5. договора заказчик обязан своевременно и в полном размере производить оплату услуг исполнителя в соответствии с условиями настоящего договора.

Пунктом 4.1. договора предусмотрено, что расчетным периодом по оплате услуг, оказываемых исполнителем по договору, считается один календарный месяц.

В соответствии с пунктом 4.11. договора заказчик осуществляет оплату услуг по передаче электроэнергии не позднее 25 (двадцать пятого) числа месяца, следующего за расчетным месяцем платежными поручениями либо иными видами расчета.

Заявитель пояснил, АО «Янтарьэнерго» систематически не оплачивает оказанные услуги по договору АО «Макро-Макс Плюс», в связи с чем у АО «Янтарьэнерго» перед АО «Макро-Макс Плюс» возникла задолженность за период с января 2017 года по август 2017 года в общем размере 12 531 065,41 (двенадцать миллионов пятьсот тридцать одна тысяча шестьдесят пять) рублей 41 копейка.

Несвоевременные перечисления по договору вынуждает АО «Макро Макс Плюс» переносить сроки обязательных мероприятий по содержанию электрических сетей, изыскивать дополнительные денежные средства в виде займов и кредитов для оплаты своих обязательств по договорам на оперативно-техническое обслуживание электрохозяйства и гарантирующему поставщику электроэнергии.

Кроме того, несвоевременность оплаты АО «Янтарьэнерго» по договору приводило к задержкам оплаты налогов, начислению пени, штрафов, что может привести к блокировке расчетного счета акционерного общества.

Также Заявитель указал, что согласно перечню субъектов естественных монополий в топливно - энергетическом комплексе, утвержденному Постановлением ФЭК РФ от 19.12.1997 № 127/8 «Об утверждении Перечня субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, включаемых в Реестр по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии» АО «Янтарьэнерго» является субъектом естественной монополии.

При этом Заявитель считает, что АО «Янтарьэнерго» как субъект естественной монополии злоупотребляет доминирующим положением и преднамеренно не исполняет обязательства по договору в течение длительного времени с целью ограничить конкурентоспособность АО «Макро-Макс Плюс», что приводит к существенному затруднению текущей деятельности АО «Макро-Макс Плюс», к ограничению развития предприятия, уменьшению объема мощностей и объема передаваемой электрической энергии.

На основании вышеизложенного, Заявитель считает, что в действиях АО «Янтарьэнерго» усматриваются признаки нарушения Закона о защите конкуренции и просит возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства.

2. Существо дела в изложении Ответчика

В заседании Комиссии Ответчик пояснил, что между АО «Янтарьэнерго» и Заявителем заключен договор № ПК -14/12 от 04.05.2012 оказания услуг по передаче электрической энергии, по условиям которого Общество обязуется оказывать заказчику услуги по передаче электрической энергии в точки поставки (приёма), указанные в Приложении №2 к договору, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих исполнителю на праве собственности или ином законном основании, а заказчик обязуется оплачивать услуги исполнителя в порядке, установленном настоящим Договором.

Согласно п. 5.1. раздела 5 («Ответственность сторон») договора стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий договора в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Кроме того, спорные правоотношения регулируются положениями Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» и Постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии».

Обращение АО «Макро-Макс Плюс» в Арбитражный суд Калининградской области для взыскания с Общества задолженности по договору не свидетельствует о нарушении со стороны Общества требований действующего законодательства, включая норм Закона о защите конкуренции, а является реализацией права хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности на судебную защиту. Кроме того, помимо текущей задолженности по договору АО «Макро-Макс Плюс» взыскивает с Общества в судебном порядке проценты за пользование чужими денежными средствами, неустойку по статье 26 Федерального закона от 26.03.2013 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», а также компенсацию судебных расходов.

Доводы, изложенные в заявлении АО «Макро-макс Плюс», субъективны, не подтверждены никакими доказательствами и носят предположительный характер.

Ответчик обращает внимание Комиссии на тот факт, что выполнение сторонами обязательств гражданско-правового договора относится к хозяйственной деятельности сторон, не связано с отнесением Общества к субъектам естественной монополии в Калининградской области и не свидетельствует о злоупотреблении со стороны АО «Янтарьэнерго» правом.

Доказательств создания в отношении АО «Макро-макс Плюс» дискриминационных условий, препятствующих доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка, заявителем не представлено, что свидетельствует об отсутствии в действиях АО «Янтарьэнерго» нарушений Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Ответчик считает, что действия АО «Янтарьэнерго» в части сроков и условий оплаты оказанных услуг по договору осуществляются в пределах своих гражданских прав, не имеют целью злоупотребление своим положением с целью нарушения прав заявителя и не являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, представитель Ответчика считает, что в действиях Общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

3. В ходе рассмотрения дела комиссией установлено следующее.

22.09.2017 (вх. № 5655) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступило обращение акционерного общества «Макро-Макс Плюс» на действия (бездействие) акционерного общества «Янтарьэнерго» в ходе исполнения обязательств по договору от 04.05.2012 № ПК-14/12 оказания услуг по передаче электрической энергии.

В ходе рассмотрения указанного обращения и представленных материалов установлено следующее.

Между Заявителем и АО «Янтарьэнерго» заключен договор от 04.05.2012 № ПК-14/12 оказания услуг по передаче электрической энергии (далее – договор).

Заказчиком услуг по данному договору является акционерное общество «Янтарьэнерго», а исполнителем - акционерное общество «Макро-Макс Плюс».

Согласно предмету договора исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих

исполнителю на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а заказчик обязуется оплачивать услуги исполнителя в порядке, установленном настоящим договором (пункт 2.1. договора).

Порядок расчета и оплаты заказчиком оказываемых по договору услуг установлен разделом 4 договора.

В соответствии с пунктом 4.1. раздела 4 договора расчетным периодом по оплате услуг, оказываемых исполнителем по договору, считается один календарный месяц.

Также установлено, что АО «Янтарьэнерго», являясь заказчиком по договору, не исполняло обязательств в части своевременной оплаты исполнителю (АО «Макро-Макс Плюс») за предоставленные услуги, что подтверждается решениями Арбитражного суда Калининградской области от 30.03.2017 по делу № А21-6751/2016, от 12.07.2017 по делу А21-5007/2017, вступившими в законную силу. Фактическая оплата по договору за предоставленные услуги осуществлялась АО «Янтарьэнерго» на основании решений суда в сроки, превышающие один год от расчетного периода оплаты по договору.

В результате несвоевременного выполнения АО «Янтарьэнерго» своих обязательств по указанному договору были ущемлены интересы АО «Макро-Макс Плюс», так как отсутствие денежных средств не позволяло Заявителю качественно и в полном объеме осуществлять основной вид деятельности – передача электроэнергии и технологические присоединение к распределительным электросетям.

Из-за несвоевременных перечислений по договору АО «Макро Макс Плюс» вынуждено было переносить сроки обязательных мероприятий по содержанию электрических сетей, изыскивать дополнительные денежные средства в виде займов и кредитов для оплаты своих обязательств по договорам на оперативно-техническое обслуживание электрохозяйства и гарантирующему поставщику электроэнергии.

Кроме того, несвоевременность оплаты АО «Янтарьэнерго» по договору приводит к задержкам оплаты налогов, начислению пени, штрафов, и может привести к блокировке расчетного счета АО «Макро-Макс Плюс».

Несвоевременная оплата по договору и, как следствие недостаточность финансовых средств, необходимых Заявителю для процедуры постановки на кадастровый учет и регистрацию в Росреестре объектов электросетевого хозяйства акционерного общества «Макро-Макс Плюс», явилось основанием Службы по регулированию цен и тарифов Калининградской области для отказа АО «Макро-Макс Плюс» установить тариф на 2018 год, как несоответствующему критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 28.02.2015 г. № 184 «Об отнесении владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям», что привело к ущемлению интересов Заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с информацией, опубликованной на официальном сайте Службы по государственному регулированию цен и тарифов Калининградской области, АО «Янтарьэнерго» и АО «Макро Макс Плюс» в 2017 году являлись сетевыми организациями. Данные организации входят в перечень территориальных сетевых организаций, в отношении которых устанавливаются (пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, территориальные сетевые организации АО «Янтарьэнерго» и АО «Макро Макс Плюс» являются конкурентами на рынке услуг по передаче электрической энергии.

В силу нормы статьи 7 Закона о естественных монополиях органы регулирования естественных монополий осуществляют государственный контроль (надзор) за действиями, которые совершаются с участием или в отношении субъектов естественных монополий и которые могут иметь своим результатом ущемление интересов потребителей товара, в отношении которого применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом в том числе, путем установления и (или) применения цен (тарифов) в сферах деятельности субъектов естественных монополий, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях (регулируемые сферы деятельности). Тарифы на услуги по передаче электрической энергии на 2017 год утверждены регулирующим органом.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии.

Также в соответствии с п. 3.2 устава АО «Янтарьэнерго» к основным видам деятельности Общества относится оказание услуг по передаче электрической энергии, технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям и прочие виды деятельности.

Вышеперечисленное является критериями, в соответствии с которыми АО «Янтарьэнерго» рассматривается как хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, и, следовательно, на него распространяются запреты и ограничения, предусмотренные статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

К заседанию Комиссии 30 января 2018 года Ответчик не представил доказательств, подтверждающих выполнение АО «Янтарьэнерго» обязательств по договору от 04.05.2012 № ПК-14/12 в части оплаты за предоставленные услуги.

В соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 07.06.2016 Заявителю и Ответчику Комиссией было направлено заключение об обстоятельствах дела.

Возражения на заключение Комиссии по обстоятельствам дела №АМЗ-21/2017 Ответчиком не представлены.

АО «Янтарьэнерго» не представило доказательств о наличии обстоятельств, объективно препятствовавших ему своевременно исполнять обязательства по договору 04.05.2012 № ПК-14/12 в части оплаты за предоставленные услуги.

Действия и меры, предпринятые Обществом, не могут свидетельствовать о добросовестном поведении Общества. Обществом должным образом не раскрыты и документально не подтверждены обстоятельства, препятствовавшие ему последовательно, оперативно и четко исполнять обязательства по договору, при

соблюдении баланса интересов сторон по договору.

Таким образом, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела №АМЗ-21/2017 приходит к выводу, что несвоевременное выполнение АО «Янтарьэнерго» своих обязательств по договору от 04.05.2012 № ПК-14/12 путем оплаты услуг по передаче электрической энергии привело к ущемлению интересов Заявителя и ограничило Заявителя в осуществлении предпринимательской деятельности и эксплуатации движимого имущества в соответствии с его целевым назначением.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия акционерного общества «Янтарьэнерго» (ул. Театральная, 34, г. Калининград, 236022; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832), нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части несвоевременного выполнения АО «Янтарьэнерго» своих обязательств по договору от 04.05.2012 № ПК-14/12.

2. В связи с рассмотрением в судах исковых требований о размерах неисполненных обязательств АО «Янтарьэнерго» перед АО «Макро-Макс Плюс» (ул. Ю. Гагарина, д. 101, офис XXXI, г. Калининград, 236038; ОГРН 1153926030554), предписание по делу №АМЗ-21/2017 не выдавать.

3. Передать материалы дела № АМЗ-21/2017 в правовой отдел Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, виновных в совершении нарушения антимонопольного законодательства, к административной ответственности.

Председатель комиссии

Члены комиссии:



В.А. Грибко

Е.И. Можаро

В.А. Файфер

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