|  |  |
| --- | --- |
|  | ОАО «Карельская энергосбытовая компания»  ул. Кирова, д. 45, г. Петрозаводск, 185035  ОАО «МРСК Северо-Запада»  ул. Воронежская, д. 5, литера А,  г. Санкт-Петербруг, 191119  филиал ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго»  ул. Кирова, д. 45, г. Петрозаводск,  185035 |

РЕШЕНИЕ

« 24 » июня 2013 г. г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 24 июня 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Кочиев А.А. | - заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель комиссии; | |
| Швец Н.А. | - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии; | |
| Грущакова Г.А. | - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии, | |
|  |  |

рассмотрев дело №03-16/10-2013, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Карельская энергосбытовая компания» (ул. Кирова, д. 45, г. Петрозаводск, 185031, далее – ОАО «КЭСК», ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), при участии:

представителей ОАО «МРСК Северо-Запада» - Берштейн Ксении Александровны (доверенность от 10 июня 2013 года), Сотникова Антона Юрьевича (доверенность от 18 июня 2013 года);

представителей ОАО «КЭСК» - Клименко Екатерины Валерьевны (доверенность от 01 января 2013 года №11), Федоровой Надежды Геннадьевны (доверенность от 31 первого января 2013 года №264),

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступило заявление филиала ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго» от 23 апреля 2013 года №131-3320 (вх. от 24 апреля 2013 года №1848) с жалобой на действия ОАО «КЭСК».

Обращение в Карельское УФАС России было вызвано тем, что ОАО «КЭСК» не исполняет обязанности по предоставлению информации о потребителях-должниках, которой оно располагает, чем создает препятствия деятельности ОАО «МРСК Северо-Запада». Данная обязанность предусмотрена Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 04 мая 2012 года №442 (далее – Правила №442).

На основании вышеуказанных фактов, приказом руководителя Карельского УФАС России от 21 мая 2013 года №103 было возбуждено дело №03-16/10-2013 по признакам нарушения ОАО «КЭСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением председателя Комиссии Карельского УФАС России от 24 мая 2013 года дело №03-16/10-2013 было назначено к рассмотрению на 19 июня 2013 года в 14 час. 15 мин.

В соответствии с указанным определением ОАО «КЭСК» надлежало представить дополнительные документы и пояснения, необходимые для рассмотрения дела. Кроме того, сторонам было рекомендовано предпринять меры к проведению взаимной сверки расчетов задолженности по передаче электрической энергии.

В письме от 30 мая 2013 года №131-06/4064 филиал ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго» сообщил, что с целью проведения взаимной сверки расчетов задолженности по передаче электрической энергии был подготовлен и направлен в адрес ответчика акт сверки взаимных расчетов по состоянию на 30 апреля 2013 года.

ОАО «КЭСК» в письме от 13 июня 2013 года №146-06-16103 указало, что в настоящий момент между сторонами производится сверка взаимных расчетов в связи с рассмотрением Арбитражным судом Республики Карелия дел по искам заявителя о взыскании задолженности за услуги по передаче электрической энергии, которая на дату подготовки письма не завершена.

Из указанного письма также следует, что информация о потребителях, у которых имеется задолженность за потребленную электрическую энергию, и о размере такой задолженности предоставлялась ОАО «КЭСК» заявителю с письмами от 14 февраля 2013 года №124-10-8332, от 12 марта 2013 года №124-10-12141. В дальнейшем в соответствии с пунктами 4,7 Правил №442 ОАО «КЭСК» регулярно направляло уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления электрической энергии, которые содержали информацию о потребителях, имеющих задолженность за потребленную электрическую энергию. В случае погашения потребителями задолженности заявителю направлялись уведомления об устранении оснований для введения ограничения режима потребления электрической энергии. В связи с чем, у заявителя всегда имелась информация о потребителях, имеющих задолженность за потребленную электрическую энергию, которая регулярно актуализировалась и предоставлялась сетевой организации в виде соответствующих уведомлений.

Также в письме указано, что по данным ОАО «КЭСК» после получения информации о потребителях, имеющих задолженность за потребленную электрическую энергию, ОАО «МРСК Северо-Запада» ни разу не воспользовалось правом выступить в качестве инициатора введения ограничения потребления электрической энергии. Учитывая изложенное ответчик полагает, что в его действиях отсутствует состав правонарушения и просит рассмотрение дела прекратить.

При рассмотрении дела 19 июня 2013 года представители ОАО «МРСК Северо-Запада» доводы заявления поддержали, дополнительно пояснили, что обществом с ОАО «КЭСК» заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии. В настоящее время имеется задолженность за услуги по передаче электрической энергии. Кроме того, в последние семь месяцев плата за оказанные услуги по передаче электрической энергии от ОАО «КЭСК» не поступала.

Представители ОАО «КЭСК» с фактом нарушения не согласились по основаниям, аналогичным, изложенным в письме от 13 июня 2013 года №146-06-16103, дополнительно указали, что ОАО «МРСК Северо-Запада» на основании сведений о потребителях, имеющих задолженность за поставленную электрическую энергию, и ее размере, может самостоятельно определить их задолженность за услуги по передаче электрической энергии. Задолженность за услуги по передаче электрической энергии образовалась ввиду оплаты потребителями стоимости потребленной электрической энергии, в том числе услуг по ее передаче, не в полном объеме. Кроме того, ОАО «КЭСК» не имеет возможности определить размер задолженности за услуги по передаче электрической энергии, так как денежные средства в счет оплаты ее стоимости поступают от потребителей единой суммой, без разбивки на составляющие стоимости электрической энергии, а именно, нерегулируемая цена, услуги по передаче электрической энергии, сбытовая надбавка и др.

Комиссия, исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 10 указанного закона запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение.

Согласно пункту 3.11. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 25 мая 2012 года №345 (зарегистрирован в Минюсте России 09 августа 2012 года №21157, вступил в законную силу с 08 марта 2013 года), определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого хозяйствующий субъект был включен в Реестр.

ОАО «КЭСК» включено в указанный Реестр по виду деятельности «продажа приобретенной электрической энергии потребителям» с долей более 65% в границах Республики Карелия. Таким образом, ОАО «КЭСК» занимает доминирующее положение на товарном рынке по продаже приобретенной электрической энергии потребителям в географических границах Республики Карелия.

Между ОАО «КЭСК» и заявителем заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии от 21 декабря 2007 года №1-Карелэнерго-2008. В соответствии с пунктом 2.1. указанного договора заявитель обязуется оказывать ОАО «КЭСК» услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих заявителю на праве собственности или ином законном основании , а ОАО «КЭСК» обязуется оплачивать услуги заявителя в порядке и сроки, установленные договором (пункт 2.1. договора).

При этом, как следует из текста договора, в рамка договора осуществляется передача электрической энергии для потребителей ОАО «КЭСК» (физических и юридических лиц, приобретающих электрическую энергию у ОАО «КЭСК» для собственных личных и (или) производственных нужд).

В силу пунктов 1 и 2 статьи 25 Федерального закона от 26 марта 2003 года №35-ФЗ «Об электроэнергетике» на оптовом и розничных рынках действует система регулярного антимонопольного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, в частности злоупотребление доминирующим положением на оптовых и розничных рынках. Объектами антимонопольного регулирования и контроля являются, в том числе действия субъектов оптового или розничных рынков, занимающих доминирующее положение на этих рынках.

Поскольку ОАО «КЭСК» занимает доминирующее положение на рынке по продаже приобретенной электрической энергии потребителям, является гарантирующим поставщиком электрической энергии, а спорные правоотношения между ним и заявителем возникли непосредственно при осуществлении предпринимательской деятельности, связаны с реализацией электрической энергии потребителям названные правоотношения подпадают под сферу регулирования антимонопольного законодательства Российской Федерации.

На основании абзаца 3 подпункта «б» пункта 2 Правил №442 ограничение режима потребления электрической энергии вводится в случае нарушения своих обязательств потребителем, выразившееся, в том числе в возникновении у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа, а если потребителем является гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, которая в соответствии с Основными положениями продает электрическую энергию сетевой организации в целях компенсации потерь) – в возникновении у него задолженности в указанном размере, рассчитанной за вычетом задолженности сетевой организации по оплате электрической энергии для компенсации потерь электрической энергии перед этим гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией).

В силу подпункта «б» пункта 4 Правил №442 ограничение режима потребления в вышеуказанном случае вводится по инициативе сетевой организации, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение режима потребления, с одновременным уведомлением о планируемом введении режима потребления гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего указанного в уведомлении потребителя. В целях введения ограничения режима потребления в связи с наступлением обстоятельства, указанного в абзаце третьем подпункта «б» пункта 2 Правил №442, в случае, если потребителем услуг по передаче электрической энергии является гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организации), такой гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) обязаны не позднее трех рабочих дней со дня возникновения задолженности в размере, являющемся основанием для введения ограничения режима потребления, предоставить сетевой организации заявление, содержащее информацию о каждом потребителе, у которого на эту дату и время имеется задолженность по оплате услуг по передаче электрической энергии перед гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), и о размере такой задолженности.

Таким образом, в силу вышеприведенных норм права гарантирующий поставщик, если он является потребителем услуг по передаче электрической энергии, для введения режима ограничения потребления электрической энергии обязан предоставить сетевой организации заявление, содержащее информацию о каждом потребителе, у которого имеется задолженность по оплате услуг по передаче электрической энергии, с указанием ее размера.

ОАО «КЭСК» на основании договора от 21 декабря 2007 года №1-Карелэнерго-2008 является потребителем услуг по передаче электрической энергии и имеет задолженность за указанные услуги перед ОАО «МРСК Северо-Запада», образовавшуюся с 2011 года.

Письмом от 01 февраля 2013 года №131-766 филиал ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго» сообщил ОАО «КЭСК», что задолженность последнего за 2011 -2012 годы по состоянию на 31 января 3013 года составляет 652 841 753,92 руб., в том числе за вычетом встречной задолженности по оплате потерь 599 580 408,77 руб. и просил в течение трех рабочих дней предоставить список потребителей, нарушающих обязательства по оплате, с указанием задолженности по договорам энергоснабжения, суммарно соответствующей задолженности гарантирующего поставщика перед заявителем за 2011 – 2012 годы. Кроме того, заявитель просил предоставить подписанные уполномоченным лицом заявки на введение ограничений режима электропотребления в отношении потребителей.

Письмом от 14 февраля 2013 года №124-10-8332 ОАО «КЭСК» сообщило заявителю, что задолженность по данным общества за 2011 – 2012 годы по состоянию на 12 февраля 2013 года составляет 358,5 млн. руб. с учетом встречной задолженности по плате потерь. Задолженность образовалась в результате нарушения потребителями по договорам энергоснабжения обязательств по оплате потребленной электрической энергии. С указанным письмом ОАО «КЭСК» направило заявителю список потребителей, нарушающих обязательства по оплате потребленной электрической энергии.

С письмом от 26 февраля 2013 года №131-1569 филиал ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго» сообщило ОАО «КЭСК» о невозможности использования предоставленного списка в качестве основания для введения ограничения режима потребления электрической энергии, просило предоставить актуализированный список потребителей, нарушающих обязательства по оплате, с указанием размера задолженности по договорам энергоснабжения с разбивкой по периодам ее образования, суммарно соответствующей задолженности ОАО «КЭСК» перед заявителем с приложением заявок на введение ограничения режима потребления электроэнергии.

С письмом от 12 марта 2013 года №124-10-12141 ОАО «КЭСК» повторно предоставило перечень потребителей, имеющих задолженность по оплате потребленной электрической энергии, сообщило, что предоставление заявок на введение ограничения режима потребления электрической энергии в сетевую организацию не требуется.

Таким образом, в ответ на обращения заявителя ОАО «КЭСК» направляло в его адрес перечень потребителей, имеющих задолженность за потребленную электрическую энергию, без указания сумм задолженности потребителей за услуги по передаче электрической энергии.

После принятия Карельским УФАС России решения о возбуждении настоящего дела, ОАО «КЭСК» на основании подпункта «б» пункта 4 Правил №442 с письмом от 05 июня 2013 года №124-10-25211 направило в адрес филиала ОАО «МРСК Северо-Запада» «Карелэнерго» информацию о потребителях, имеющих задолженность по оплате потребленной электрической энергии, также без указания данных о размере задолженности за услуги по передаче электрической энергии.

Подпунктом "а" пункта 15 Правил №442 предусмотрен порядок введения ограничения режима потребления, в том числе при введении режима ограничения по инициативе сетевой организации на основании абзаца третьего подпункта «б» пункта 2 Правил №442, предусматривающий обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения с указанием размера задолженности, в том числе за услуги по передаче электрической энергии, а также даты предполагаемого введения ограничения режима потребления, которая не может наступить до истечения 10 рабочих дней с даты получения уведомления.

При этом, такое уведомление подписывается сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение.

Как указано выше, ОАО «КЭСК» направляет в адрес заявителя лишь сведения о потребителях, имеющих задолженность по оплате потребленной электрической энергии без указания сумм задолженности за услуги по ее передаче, что лишает заявителя возможности направления в адрес потребителей уведомлений об имеющейся задолженности за услуги по передаче электрической энергии и введения в отношении таких потребителей режима ограничения потребления электрической энергии по собственной инициативе. В результате неисполнения ОАО «КЭСК» обязанности, предусмотренной подпунктом «б» пункта 4 Правил №442, создаются препятствия ОАО «МРСК Северо-Запад» по совершению действий, направленных на принятие соответствующих мер к прекращению роста задолженности за услуги по передаче электрической энергии, чем ущемляет его интересы.

Полагая, что ОАО «МРСК» Северо-Запада» может самостоятельно определить размер задолженности потребителей за услуги по передаче электрической энергии на основании данных о потребителях, имеющих задолженность за потребленную электрическую энергию, ОАО «КЭСК» перекладывает свои обязанности на заявителя, чем также ущемляет его интересы.

Учитывая изложенное, Комиссия Карельского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «КЭСК» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктами 3, 8 части 1 статьи 10, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Карельская энергосбытовая компания», занимающего доминирующее положение на товарном рынке по продаже приобретенной электрической энергии потребителям в географических границах Республики Карелия, нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в неисполнении обязанности, предусмотренной положениями действующего законодательства, по предоставлению ОАО «МРСК Северо-Запада» в лице филиала «Карелэнерго» заявлений, содержащих информацию о потребителях, имеющих задолженность по оплате услуг по передаче электрической энергии перед гарантирующим поставщиком, и о размере такой задолженности, что ущемляет интересы заявителя.
2. Выдать ОАО «Карельская энергосбытовая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ А.А. Кочиев

Члены комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Н.А. Швец

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Г.А. Грущакова

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражном суде Республике Карелия.