|  |  |
| --- | --- |
|  |  |
|  |  |

РЕШЕНИЕ

19.04.2012 г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 06.04.2012

Полный текст решения изготовлен 19.04.2012

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

Иващенко И.В.– зам. руководителя управления – начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

члены комиссии:

Найденова С.А. – зам. начальника отдела контроля в ТЭК и связи,

Картомышева Е.Г. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

рассмотрев дело № 161/2011 по признакам нарушения ОАО «НЭСК» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Управление) поступили обращения ОАО «Оборонэнергосбыт» филиал «Южный» (далее - Заявитель) на действия ОАО «НЭСК» (далее - Ответчик), выразившиеся в направлении уведомлений об ограничении режима энергопотребления.

Ответчик в адрес Заявителя направил уведомление от 16.04.2011 № 14.4НЭ-10/317 об ограничении режима потребления, в котором указал на задолженность за потребленную электроэнергию по состоянию на 13.04.2011, в размере 52761,8 тыс. руб. В связи с чем, в случае непогашения указанной задолженности в срок до 11.04.2011, ОАО «НЭСК» с 26.04.2011 приступит к частичному ограничению режима потребления филиала «Южный» ОАО «Оборонэнергосбыт», путем отключения объектов согласно прилагаемому перечню. В перечень объектов ОАО «Оборонэнергосбыт» планируемых к ограничению режима потребления включены 19 пунктов: Донская КЭЧ района в/ч 40491 детский оздоровительный лагерь военно-воздушных сил им. Н.Д. Гулаева (Пионерский проспект, 208); Читинская КЭЧ района, дом отдыха «Баргузин» (с. Дивноморское); ГУ «1222 ОМИС», детский оздоровительный лагерь «Североморец»; Ейская КЭЧ района, баня (ул. Р.Люксембург); Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (1-й ввод, ул. Калинина); Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (2-й ввод, ул. Калинина); Ейская КЭЧ района, административное здание (ул. Калинина, 297/а); Ейская КЭЧ, профилакторий ЕВВАУ, территория Ейская коса; Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (ул. Ясенская/Шмидта); Кореновская КЭЧ района, производственная база (ул. Заводская, 5); Краснодарская КЭЧ района, кинопрокат (ул. Леваневского, 4); Краснодарская КЭЧ, СТО (ул. Леваневского, 4); Краснодарская КЭЧ, административное здание (ул. Рашпилевская, 51); Краснодарская КЭЧ района, прачечная-освещение (ул. Рылеева, 356); Войсковая часть 30839, Складские помещения (ул. ц/з Пролетарий, 128).

Нормами действующего законодательства не предусмотрена возможность гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) вводить ограничение режима потребления в отношении энергоснабжающей организации.

Наличие задолженности у ОАО «Оборонэнергосбыт» филиал «Южный» перед ОАО «НЭСК» не является основанием для ограничения режима потребления по объектам указанным в уведомлениях.

ОАО «НЭСК» в соответствии с решением РЭК-ДЦиТ КК от 18.10.2006г. № 45/2006-Э «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков» осуществляет деятельность на территории Краснодарского края в качестве гарантирующего поставщика.

Границами зон деятельности гарантирующего поставщика ОАО "НЭСК" являются - территория Краснодарского края, за исключением зон деятельности гарантирующих поставщиков ОАО "Кубаньэнергосбыт" и ОАО "Оборонэнергосбыт".

Таким образом, ОАО "НЭСК" в границах своей деятельности в качестве гарантирующего поставщика занимает доминирующее положение, с долей равной 100%.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) 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](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=111169;fld=134;dst=100298) не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В действиях ОАО «НЭСК» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Приказом от 21.07.2011 № 253 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении ОАО «НЭСК» возбуждено дело № 161/2011 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 22.07.2011 о назначении дела № 161/2011 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, назначена дата рассмотрения дела – 17.08.2011.

Исследовав материалы дела, выслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

Уставом ОАО «Оборонэнергосбыт», утвержденным протоколом № 1 от 12.08.2009 учредительного собрания общества, основными видами деятельности общества является - покупка электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности); реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

В соответствии с распоряжением Правительства РФ от 02.02.2010 № 78-р, ОАО «Оборонэнергосбыт» определено как единственный поставщик электрической энергии для нужд Министерства обороны РФ.

Во исполнение указанного распоряжения между Министерством обороны РФ и ОАО «Оборонэнергосбыт» заключен государственный контракт от 15.03.2010 № 140/205 на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны Российской Федерации (далее - Контракт). В последующем сторонами Контракт продлен на период 2011 года путем подписания государственного контракта от 30.12.2010 № 147/1/3/20649 на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны РФ.

Предметом Контракта является обязанность Поставщика (ОАО «Оборонэнергосбыт») в обусловленный контрактом срок поставить Государственному заказчику (Министерства обороны РФ) на объекты потребления электрическую энергию (мощность) на условиях, предусмотренных Контрактом и действующим законодательством, а также предоставить иные услуги неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией. Государственный заказчик обязался принять и оплатить электрическую энергию (мощность), поставленную в соответствии с требованиями Государственного заказчика на условиях, содержащихся в контракте.

К Контракту сторонами подписаны Технические соглашения: от 29.06.2010 № 06.23.036 (договор энергоснабжения от 01.01.2006 № 432); от 19.05.2010 № 06.23.025 (договор энергоснабжения от 01.01.2009 № 423); от 29.06.2010 № 06.23.037 (договор энергоснабжения от 01.01.2006 №886); от 20.04.2010 № 06.23.003 (договор энергоснабжения от 01.01.2010 № 164); от 14.05.2010 № 06.23.017 (договор энергоснабжения от 01.01.2010 № 3); от 01.07.2010 № 06.23.039 (договор энергоснабжения от 01.01.2007 № 1184); от 30.04.2010 № 06.23.010 (договор энергоснабжения от 01.01.2006 № 10087).

В соответствии с разделом I «Общие положения», технические соглашения определяют взаимоотношения и регламентируют обязательства Районного представителя заказчика (конечный потребитель) и Отделения поставщика (ОАО «Оборонэнергосбыт») по формированию договорных величин потребления электрической энергии, тарифов (цен) на электрическую энергию, объемов технологической и аварийной брони, соблюдению режимов потребления, устанавливают технические требования к энергопринимающему оборудованию, коммерческому учету, порядку введения частичного или полного ограничения поставок электрической энергии, определяют иные обязательства сторон, связанные с исполнением контракта.

В целях исполнения обязательств по Контракту между Заявителем и Ответчиком к договорам энергоснабжения, ранее заключенным между Ответчиком и конечными потребителями (объекты энергопотребления Министерства обороны РФ), подписаны трехсторонние (Ответчик, Заявитель, конечный потребитель) соглашения – «о замене стороны в договоре энергоснабжения»: от 01.07.2010 № 62/432 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2006 № 432; от 01.07.2010 № 37/423 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2009 № 423; от 01.07.2010 № 43/886 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2006 №886; от 01.07.2010 № 31/164 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2010 № 164, от 01.07.2010 № 13/3 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2010 № 3; № 83/20087 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2006 № 10087, от 01.07.2010 № 47/1184 о замене стороны в договоре энергоснабжения (государственном контракте на энергоснабжение) от 01.01.2007 № 1184.

Предметом указанных соглашений стала замена сторон по соответствующим договорам энергоснабжения, а именно Сторона 1 (конечный потребитель - объект энергопотребления Министерства обороны РФ) передает, а Сторона 2 (ОАО «Оборонэнергосбыт») принимает все права и обязанности на условиях которые существуют с момента перехода прав и обязанностей по договору. При этом Стороны договорились применять условия настоящего соглашения к отношениям Сторон, возникшим с 00.00 часов 01.01.2010 года.

В соответствии с условиями вышеуказанных договоров энергоснабжения, предметом договора является подача энергоснабжающей организацией (ОАО «НЭСК») электроэнергии и мощности, оплата ее абонентом на условиях и в количестве, определенных договором, в пределах мощности, разрешенной техническими условиями на присоединение.

ОАО «НЭСК» уведомлениями об ограничении режима потребления электрической энергии от 18.04.2011 № 14.4НЭ-10/317, от 27.05.2011 № 14.4НЭ-10/440 и от 15.07.2011 № 14.4НЭ-10/596 направленными в адрес ОАО «Оборонэнергосбыт» филиал «Южный» сообщило о вводе ограничения режима потребления электрической энергии с 26.04.2011, 07.06.2011, 26.07.2011 (даты указываются относительно каждого уведомления в отдельности), в случае не погашения образовавшейся задолженности до 25.04.2011, 06.06.2011, 25.07.2011, соответственно. В приложениях к указанным уведомлениям перечислены следующие объекты энергопотребления: Донская КЭЧ района в/ч 40491 детский оздоровительный лагерь военно-воздушных сил им. Н.Д. Гулаева (Пионерский проспект, 208); Читинская КЭЧ района, дом отдыха «Баргузин» (с. Дивноморское); ГУ «1222 ОМИС», детский оздоровительный лагерь «Североморец»; Ейская КЭЧ района, баня (ул. Р.Люксембург); Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (1-й ввод, ул. Калинина); Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (2-й ввод, ул. Калинина); Ейская КЭЧ района, административное здание (ул. Калинина, 297/а); Ейская КЭЧ, профилакторий ЕВВАУ, территория Ейская коса; Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (ул. Ясенская/Шмидта); Кореновская КЭЧ района, производственная база (ул. Заводская, 5); Краснодарская КЭЧ района, кинопрокат (ул. Леваневского, 4); Краснодарская КЭЧ, СТО (ул. Леваневского, 4); Краснодарская КЭЧ, административное здание (ул. Рашпилевская, 51); Краснодарская КЭЧ района, прачечная-освещение (ул. Рылеева, 356); Войсковая часть 30839, Складские помещения (ул. ц/з Пролетарий, 128).

О принадлежности объектов энергопотребления, в отношении которых вводилось/планировалось вводить режим ограничения потребления электрической энергии к объектам Министерства обороны РФ, свидетельствуют приложение № 9-2 к Техническому соглашению от 01.01.2011 № 06.23.50.050 к Государственному контракту на поставку электрической энергии (мощности) № 147/1/3/20649 от 30.12.2010 и приложение № 9-2 к Техническому соглашению от 01.01.2011 № 06.23.50.013 к Государственному контракту на поставку электрической энергии (мощности) № 147/1/3/20649 от 30.12.2010.

Согласно представленным Ответчиком в материалы дела сведениям (письмо от 16.08.2011 № 9НЭ-9/201) фактические ограничения режима поставки электрической энергии производились 26.04.2011 в отношении следующих объектов: Читинская КЭЧ района, дом отдыха «Баргузин» (с. Дивноморское); ГУ «1222 ОМИС», детский оздоровительный лагерь «Североморец»; Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (1-й ввод), ул. Калинина; Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (2-й ввод), ул. Калинина; Ейская КЭЧ района, гараж № 2, ул. Калинина; Ейская КЭЧ района, административное здание (ул. Калинина, 297/а); Краснодарская КЭЧ, административное здание (ул. Рашпилевская, 51).

06.06.2011 и 25.07.2011 запланированные ограничения согласно уведомлениям от 27.05.2011 № 14.4НЭ-10/440 и от 15.07.2011 № 14.4НЭ-10/596 не вводились.

Также Ответчиком представлены сведения об ограничении режима поставки электроэнергии 11.04.2011 в отношении дома отдыха «Баргузин» (с. Дивноморское Читинская КЭЧ района), детского оздоровительного лагеря «Североморец» (ГУ «1222 ОМИС») и складских помещений (В/ч 30839, г. Новороссийск, ул. ц/з Пролетарий, 128) вводимого по ранее направленному уведомлению и приостановленное ввиду достигнутой договоренности между Заявителем и Ответчиком об отсрочке оплаты суммы задолженности до 25.04.2011.

Документами, подтверждающими ввод ограничения режима потребления инициированного Ответчиком в отношении дома отдыха «Баргузин» (с. Дивноморское Читинская КЭЧ района), детского оздоровительного лагеря «Североморец» (ГУ «1222 ОМИС») и складских помещений (В/ч 30839, г. Новороссийск, ул. ц/з Пролетарий, 128) произведенного 11.04.2011, являются корешки заявок № 13, 14, 15, 16, 17, 38 от 30.03.2011 направленные Ответчиком в адрес сетевой организации – ОАО «НЭСК-электросети». Инициированное Ответчиком 26.04.11 ограничение режима потребления, также подтверждается корешками заявок от 13.04.2011, поданными в сетевую организацию: № 75 (ДОЛ «Североморец», ввод 1), 76 (ДОЛ «Североморец», ввод 2), 78 (Читинская КЭЧ района, дом отдыха «Баргузин», ввод 1), 79 (Читинская КЭЧ района, дом отдыха «Баргузин», ввод 2), 83 (Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (1-й ввод), ул. Калинина), 84 (Ейская КЭЧ района, гараж № 1 (2-й ввод), ул. Калинина), 82 (Ейская КЭЧ района, гараж № 2 (1-й ввод), ул. Калинина), 80 (Ейская КЭЧ района, административное здание), 89 (Ейская КЭЧ района, административное здание).

При этом следует отметить, что Заявителем в обращениях, поданных в Краснодарское УФАС России, а также в ходе рассмотрения дела, не заявлялось на неправомерность действий Ответчика по вводу ограничения режима потребления 11.04.2011.

Оценив действия ОАО «НЭСК» по созданию угрозы ограничения поставки электроэнергии и фактически произведенному ограничению поставки электроэнергии на указанные объекты Министерства обороны РФ, на предмет их соответствия действующим нормативным правовым актам, Комиссия приходит к выводу о том, что у Ответчика отсутствовали законные основания для прекращения поставки электроэнергии на объекты заявителя, исходя из следующего.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) Правительством Российской Федерации утверждается порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций. Указанный порядок применяется в случае неисполнения обязательств по оплате электрической энергии и обеспечивает, в том числе запрет на нарушение прав иных потребителей в связи с вводимым ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня. Ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, запрещено частью 1 статьи 38 Закона об электроэнергетике.

Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 утверждены Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии (далее – постановление № 530). Разделом XIII Положения установлен 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 аварий. Данный порядок не подлежит расширительному толкованию и не может быть изменен по усмотрению сторон.

Согласно [пункту 168](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4DA17350H) постановления № 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](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA93261497F52H) потребителей (отдельных объектов), ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, приведен в [приложении N 6](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA93261497F52H). В отношении таких потребителей (отдельных объектов) в обязательном порядке определяются величины аварийной и технологической брони в соответствии с [пунктами 188](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA9326E4A7F55H) и [189](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA9326E4A7F56H) настоящего документа, которые являются существенными условиями договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии).

В [перечень](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA93261497F52H) потребителей электрической энергии (отдельных объектов), ограничение режима потребления электрической энергии которых ниже уровня аварийной брони не допускается входят воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Федеральной службы охраны Российской Федерации ([пункт 3](consultantplus://offline/ref=38591627A4F222E48FA093237A2BF454341B12BD1B91C5B30D13394A3090D5B71BD25D4EA93261497F5DH) Приложения N 6 к основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии).

В соответствии с пунктами 170 и 171 постановления № 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. Такое ограничение режима потребления вводится по инициативе лиц, перед которыми не исполнены обязательства по договору.

Нормами действующего законодательства не предусмотрена возможность гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) вводить ограничение режима потребления в отношении энергоснабжающей организации. Кроме того подобные действия противоречат принципам надежного обеспечения потребителей электрической энергии, установленным статьей 38 Закона об электроэнергетике.

Введение ограничения режима потребления электрической энергии возможно лишь в отношении таких субъектов электроэнергетики как потребители электрической энергии.

Потребителями электрической энергии в соответствии со [статьей 3](consultantplus://offline/ref=59F7A0DDE3A6963A0D7B1F71670BC40835379F9F15122F91B397E1FBA8E5C31290D5059C8C1E3052LFA1I) Закона об электроэнергетике признаются лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд

Комиссией установлено, что ОАО "Оборонэнергосбыт" в силу распоряжения Правительства РФ от 02.02.2010 N 78-р является единственным поставщиком электроэнергии для нужд Минобороны России. Во исполнение данного распоряжения ОАО "Оборонэнергосбыт" заключило с Минобороны России государственный контракт от 15.03.2010 N 140/205 на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны Российской Федерации, в дальнейшем перезаключенный контракт от 30.12.2010 № 147/1/3/20649.

Пунктом 1.1 указанного контракта предусмотрено, что ОАО "Оборонэнергосбыт" обязалось поставлять электрическую энергию на объекты Минобороны России.

В целях исполнения данного обязательства Заявителем исполняются условия договоров энергоснабжения ранее заключенных с ОАО "НЭСК": от 01.01.2006 № 432; от 01.01.2009 № 423; от 01.01.2006 № 886; от 01.01.2010 № 164; от 01.01.2010 № 3; от 01.01.2006 № 10087; от 01.01.2007 № 1184.

Заявитель приобретает у Ответчика электроэнергию не для собственных нужд, а осуществляет в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам приобретенной электрической энергии и обладает в соответствии со [статьей 3](consultantplus://offline/ref=59F7A0DDE3A6963A0D7B1F71670BC40835379F9F15122F91B397E1FBA8E5C31290D5059C8C1E3052LFA1I) Закона об электроэнергетике статусом энергосбытовой организации, о чем было известно Ответчику.

Заявителем прекращение поставки электроэнергии в отношении объектов энергопотребления Министерства обороны РФ не инициировало. Введение ограничения подачи электрической энергии гарантирующим поставщиком в отношении энергосбытовой организации не предусмотрено действующим законодательством.

Ведение ограничения подачи электрической энергии в отношении объектов энергопотребления Министерства обороны РФ инициировано Ответчиком. Министерство обороны РФ договора и задолженности перед Ответчиком не имеет, в связи с чем, действия ОАО «НЭСК» по прекращению подачи электроэнергии на объекты энергопотребления Министерства обороны РФ нарушают [статью 38](consultantplus://offline/ref=59F7A0DDE3A6963A0D7B1F71670BC40835379F9F15122F91B397E1FBA8E5C31290D5059C8C1E3153LFA4I) Закона об электроэнергетике.

Так, в соответствии с [частью 3 пункта 1 статьи 38](consultantplus://offline/ref=59F7A0DDE3A6963A0D7B1F71670BC40835379F9F15122F91B397E1FBA8E5C31290D5059C8C1E3C53LFA5I) Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (с изменениями и дополнениями) запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

Указанные действия Ответчика являются незаконными вне зависимости от того, имелась ли у ОАО "Оборонэнергосбыт" задолженность перед ОАО «НЭСК» за полученную электроэнергию. Довод представителя Ответчика о наличии законных оснований для прекращения поставки электроэнергии в виду имеющейся задолженности у Заявителя, Комиссией отклоняется.

Доказательства наличия у Ответчика технологических причин прекращения поставки электроэнергии ОАО "Оборонэнергосбыт" в материалы дела не представлены.

В месте с тем согласно [Приложению N 3](consultantplus://offline/ref=5B8BE8DA1619B6AA219365AF054815FB44B8660835101DAC5E62B94D96DC84F9705D608141FFCBG4o8I) постановления Правительства РФ от 29.05.2002 N 364 "Об обеспечении устойчивого газо- и энергоснабжения финансируемых за счет средств федерального бюджета организаций, обеспечивающих безопасность государства" энергоснабжающая организация обязуется не производить ограничение подачи электрической и тепловой энергии потребителю в пределах установленных ему главным распорядителем средств федерального бюджета лимитов бюджетных обязательств в случае несвоевременного поступления платежей на его счета.

Таким образом, ОАО «НЭСК» прекратив поставку электроэнергии ОАО «Оборонэнергосбыт», лишило последнего возможности исполнять свои договорные обязательства перед Министерством обороны РФ по государственному контракту от 30.12.2010 № 147/1/3/20649. С учетом данного обстоятельства Комиссия находит обоснованным довод Заявителя о том, что действиями Ответчика по вводу ограничения режима потребления электроэнергии, а также созданию угрозы ввода такого ограничения ущемлены его интересы.

В ходе рассмотрения дела представителем Заявителя заявлено ходатайство об уточнении требований, в котором указывается на замену п 10 ч 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отраженной в просительной части обращений, поданных в Краснодарское УФАС России, на основании которых возбуждено рассматриваемое дело, на п. 4 ч 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией данное ходатайство рассмотрено и удовлетворенно.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 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, 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

Согласно пункту 4 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 закона «О защите конкуренции» 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.

С учетом вышеизложенного Комиссией Краснодарского УФАС России, в действиях ОАО «НЭСК», установлен факт нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Оборонэнергосбыт», путем создании угрозы по введению ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объектов энергопотребления Министерства обороны РФ, посредством направления уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии от 18.04.2011 № 14.4НЭ-10/317, от 27.05.2011 № 14.4НЭ-10/440 и от 15.07.2011 № 14.4НЭ-10/596, а также технологически не обоснованного введения ограничения режима потребления электрической энергии 11.04.2011 и 26.04.2011 на объекты энергопотребления Министерства обороны РФ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «НЭСК» факт нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившеегося в ущемлении интересов ОАО «Оборонэнергосбыт», путем создании угрозы по введению ограничения режима потребления электрической энергии в отношении объектов энергопотребления Министерства обороны РФ, посредством направления уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии от 18.04.2011 № 14.4НЭ-10/317, от 27.05.2011 № 14.4НЭ-10/440 и от 15.07.2011 № 14.4НЭ-10/596, а также технологически не обоснованного введения ограничения режима потребления электрической энергии 11.04.2011 и 26.04.2011 на объекты энергопотребления Министерства обороны РФ.
2. В связи с тем, что на дату вынесения Комиссией решения, осуществлялась поставка электроэнергии на объекты энергопотребления Министерства обороны РФ, указанные в уведомлениях об ограничении режима потребления электрической энергии от 18.04.2011 № 14.4НЭ-10/317, от 27.05.2011 № 14.4НЭ-10/440 и от 15.07.2011 № 14.4НЭ-10/596, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела в отношении ОАО «НЭСК» об административном правонарушении по факту нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии И.В. Иващенко

Члены комиссии С.А. Найденова

Е.Г. Картомышева

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