

Заказное с уведомлением о вручении
Директору
ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой»
Ю.А.Павлову
302042, г.Орел, Кромское шоссе, д.21

Суркову С.В.
302042, г.Орел, ул.Кромская, д.11, кв.149

Суркову Н.В.
302042, г.Орел, ул.Кромская, д.11, кв.149

Председателю ПГК «Мотор»
В.И.Пузанову
302042, г.Орел, Кромское шоссе,7

Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 301-11/04АЗ

13 марта 2012 года

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 27 февраля 2012 года.
Решение в полном объеме изготовлено 13 марта 2012 года.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - Кириянов А.Н., заместитель руководителя
Управления,

Члены Комиссии:

Дубинина Г.М., главный государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы управления,

Гришунова Е.Н., ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы управления,

Тульская Л.И., ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы управления,

Секачева Е.Н., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных и финансовых рынков

рассмотрев дело 301-11/04АЗ, возбужденное по заявлению гр.Суркова С.В. (302042, г.Орел, ул.Кромская, д.11, кв.149) вх.№45 с дополнением от 22.11.2011г. вх.№9361 по признакам нарушения ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой», (302042, г.Орел, Кромское шоссе, д.21) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), части 3 статьи 8 ФЗ от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных

монополиях» (далее Закон «О естественных монополиях»), в присутствии представителей:

Ответчика – ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой»: Окорочкова Л.А., инженер-энергетик, по доверенности от 26.01.2012г. №11.

В отсутствие Заявителя и заинтересованного лица (по ходатайствам), уведомлены надлежащим образом.

У С Т А Н О В И Л А:

21.11.2011г. в Орловское УФАС России поступило заявление Суркова С.В. (302042, г.Орел, ул.Кромская, д.11, кв.149) вх.№45 с дополнением от 22.11.2011г. вх.№9361 с информацией о том, что с 27.05.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» (далее - Общество) прекратило подачу электроэнергии в гараж № 695, территориально расположенный в ПГК «Мотор». В своей жалобе гр. Сурков С.В. просил обязать Общество возобновить энергоснабжение гаража № 695 и привлечь ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» к ответственности за данное нарушение.

Представленные заявителем копии платежных документов подтверждают факт оплаты поставленной электроэнергии в кассу Общества.

Анализ документов и информации, показал, что в действиях ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» содержатся признаки нарушений части 1 статьи 10 ФЗ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», части 3 статьи 8 ФЗ от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях».

28.11.2011г. Управлением в отношении ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» по признакам нарушения требований части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», части 3 статьи 8 ФЗ от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» было возбуждено дело № 301-11/04АЗ и у сторон по делу запрошена информация, необходимая для рассмотрения дела.

Дело рассматривалась на заседаниях Комиссии Орловского УФАС России: 08.12.2011г., 26.01.2012г., 27.02.2012г.

Изучив, представленные в ходе рассмотрения дела документы и информацию, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела № 301-11/04АЗ о нарушении антимонопольного законодательства установила:

1. 21.11.2011г. в адрес Управления (вх. № 45) с дополнением от 22.11.2011г. вх.№9361. поступила жалоба гр. Суркова С.В. о том, что с 27.05.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» прекратило подачу электроэнергии в гараж № 695 ПГК «Мотор». В своей жалобе гр. Сурков С.В. просил обязать Общество возобновить энергоснабжение гаража № 695 и привлечь ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» к ответственности за данное нарушение.

По мнению заявителя, Общество нарушило требования антимонопольного законодательства, части 2, статьи 546 ГК РФ, Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказание этих услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №861,.

2. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» создано путем преобразования ООО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» и является его правопреемником. ИНН 5752030434, КПП 575201001, ОГРН 1025700781985.

Общество на праве аренды по договору № 6-ОС-2011 от 02.01.2011г., заключенному с ОАО «Орелстрой» владеет объектами электросетевого хозяйства (кабельные высоковольтные сети, трансформаторы).

Между ОАО «Орелэнергосбыт» и ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» заключен договор энергоснабжения № 3250042 от 10.12.2009 года по точкам поставки ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» «производство №1» и «производство № 2», расположенные по адресу: г. Орел, Кромское шоссе, 21 и цех кастроплит по адресу: Орловская область, Кромской район, д. Черкасская.

Приобретенную у ОАО «Орелэнергосбыт» электрическую энергию ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой»:

- использовало на собственные нужды,
- передавало электрическую энергию, используя объекты энергоснабжения (кабельные сети, трансформаторы), находящиеся в аренде по договору аренды №6-ОС-2011 от 02.01.2011г., заключенному с ОАО «Орелстрой»,
- продавало электрическую энергию по договорам:
- субабонентского пользования энергоресурсами, заключенным с ИП Смагиной Г.Н. (договор от 15.03.2007г. №10), ИП Тепловым И.М. (договор от 15.03.2007г. №8), ООО «Орлис» (договор от 09.01.2008г. №14), ЗАО «Жилстрой» (договор от 09.01.2008г. №6), ПСК «Мотор» (договор от 09.01.2008г. №), ИП Пуденков В.А. (договор №8 от 21.09.2011г.), Сурковым В.И. (договор от 03.10.2005г. без №),
- договору энергоснабжения, заключенного с ООО «Орелтеплогаз» (договор №4 от 01.02.2010г.).

В соответствии со статьей 3 ФЗ от 26.03.2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» услуги по передаче электрической энергии – комплекс организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с техническим регламентом.

Согласно пункта 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее Правила недискриминационного доступа) "сетевые организации" - организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

Исходя из вышеуказанного определения, ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» **является сетевой организацией.**

В Федеральном Законе от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» даны следующие основные характеристики услуги, оказываемой ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в сфере передачи электрической энергии, в том числе характеристики взаимозаменяемости, а именно:

- статья 4 закона, относит услуги по передаче электрической энергии, оказываемые ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой», к сфере деятельности субъектов естественных монополий;
- статья 3 закона, характеризует продуктовые границы рынка, на котором осуществляет деятельность ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в сфере передачи электрической энергии следующим образом: это такое «состояние товарного

рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами. Таким образом, выявление товаров-заменителей в данном случае не требуется.

Таким образом, **ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой»**, предоставляя услуги по передаче электрической энергии, т.е. естественно-монопольного вида деятельности, **является субъектом естественной монополии.**

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение субъекта естественной монополии на товарном рынке признается доминирующим.

Анализ рыночного потенциала показал, что ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» обладает 100 процентным рыночным потенциалом на рынках услуг по передаче электроэнергии в географических границах *«территория, охваченная объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» передает электрическую энергию»*, так как его доля на этих рынках составляет 100%. Об этом свидетельствует структурный анализ положения хозяйствующего субъекта на рынке.

Таким образом, ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электроэнергии в географических границах *«территория, охваченная объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» передает электрическую энергию»*, и на него распространяются положения статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

3. 03.10.2005г. между Сурковым В.И. и Обществом был заключен договор №14 субабонентского пользования энергоресурсами. Предметом договора № 14 от 03.10.2005г. являлось: предоставление доступа (подача, подключение) субабонента к энергоресурсам. Оплата за используемые энергоресурсы осуществлялась на основании предъявляемых Обществом счетов.

С 2005года по 27.05.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» (далее - Общество) осуществляло энергоснабжение гаража № 695 территориально расположенного в ПГК «Мотор», принадлежащего Суркову В.И.

28.08.2010г. после смерти отца Суркова В.И. собственниками гаража №695, расположенного в ПГК «Мотор» (г.Орел, ул.Кромское шоссе,7) стали Сурков С.В. (1/2 часть), Сурков Н.В (1/2 часть) (свидетельства о государственной регистрации права от 27.06.2011г.).

27.05.2011г. без письменного уведомления собственников гаража № 695, Общество прекратило поставку электрической энергии в указанный гаражный бокс.

При этом оплата Обществу за электрическую энергию произведена:

- 03.09.2010г. по счету №1173 на сумму 3701руб.58коп.

-02.02.2011г. по счету №112 на сумму 227руб.65коп.

30.05.2011г. Сурковым С.В. в адрес Общества была направлена претензия (от 27.05.2011г.) с просьбой в срок до 03 июня 2011г. возобновить поставку электрической энергии и разъяснить причины отключения поставки энергоресурсов гаража № 695.

На указанное обращение Общество сообщило Суркову С.В. (исх.№1547 от 31.05.2011г.), что после смерти Суркова В.И. переоформление договора не было осуществлено. В устной форме бывшая жена Суркова Е. была предупреждена о том, что: «...гараж необходимо подключить к ПГК «Мотор», так как земля и гараж

относятся к этому кооперативу. Председатель ПГК «Мотор» не возражает. На основании пункта 5 договора от 03.10.2005г. №14 энергоснабжающая организация имеет право расторгнуть договор энергоснабжения".

04.07.2011г. Сурковым С.В. в адрес Общества вновь было направлено письмо с требованием в трехдневный срок возобновить электроснабжение гаража с напряжением 380В.

14.07.2011г. (исх.№697) Общество сообщило заявителю, что энергоснабжение гаража №695 на 380В осуществлялось с нарушением требований ПУЭ и ПЭЭП:

- не представлена общая заявленная мощность, а также паспорта на оборудование с указанной мощностью,

-не представлены акты и протоколы с замерами сопротивления на контур заземления,

-не представлены документы на установку опор ВЛ электропередачи.

Общество также сообщило, что после смерти Суркова В.И. гараж оказался бесхозным и был обесточен, в связи с тем, что гараж и земля под ним находятся в ведении ПГК «Мотор», а энергоснабжение ПГК «Мотор» осуществляется с ТП-6 (РУ-6), то все вопросы по поставке электроэнергии в гараж необходимо решать с председателем ПГК «Мотор».

18.11.2011г. гр. Сурков С.В. и Сурков Н.В. обратились в ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» с заявлением переоформить на своё имя договор субабонентского пользования энергоресурсами №14 от 03.10.2005г., ранее заключенного с гр. Сурковым В.И.

21.11.2011г. гр. Сурков С.В. обратился в Орловское УФАС России с заявлением и дополнением к нему от 22.11.2011г. с информацией о том, что ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» необоснованно прекратило подачу электроэнергии в гараж № 695 ПГК «Мотор».

28.11.2011г. Управлением в отношении ОАО Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» по признакам нарушения требований части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», части 3 статьи 8 ФЗ от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» было возбуждено дело № 301-11/04АЗ.

29.11.2011г. (исх. № 1129) Общество в ответ на заявление гр. Суркова С.В. (от 18.11.2011г.) сообщило, что заключить договор на поставку электроэнергии гаража № 695 можно в ПГК «Мотор», так как указанный гараж находится в ведении гаражного кооператива.

06.12.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» (исх. № 1167) в адрес Управления пояснило, что «...гр. Суркову С.В. в устной и письменной форме было предложено подключить гараж от ПГК «Мотор» на 220в, а по возможности и на 380в (если это не противоречит Уставу ПГК «Мотор»). При положительном решении вопроса о подключении гаража на 380в от ПГК «Мотор», новому хозяину Суркову С.В. желательно выполнить пункт 12 «Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям». ПУЭ (правила устройства электроустановок) обязательны для всех организаций независимо от форм собственности и организационно-правовых форм, а также для физических лиц, занятых предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. С ТП-6 ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» с распределительного устройства запитаны следующие объекты: жилгородок, спортклуб «Смена», столовая, общежитие, котельная «Орелтеплоэнерго», ИП Теплов И.М., ПГК «Мотор», горсеть, ИП Пуденков. Таким образом, Общество не имеет

технической возможности подключить на 380в гаражи отдельных членов ПГК «Мотор» к своей подстанции ТП-6».

ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» (исх. № 1168 от 06.12.2011г.) по поводу отключения гаража № 695 (Сурков В.И.) от энергоснабжения пояснило, что: «... при жизни хозяина гаража (Суркова В.И.) производились частые отключения из-за неуплаты за потребленную электроэнергию. После смерти Суркова В.И., в мае т.г., из-за неуплаты, гараж был отключен от электроснабжения».

Кроме того, ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» (исх. № 1178 от 06.12.2011г.) пояснило, что «...документов на выполнение «Технических условий» на подключение гаража № 695 на ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» нет. Кто давал разрешение на подключение гаража на 380В в 1985-1986г.г. и кто согласовывал схему подключения неизвестно. Для приведения в соответствие «Правил устройств электроустановок», «Правил технической эксплуатации электроустановок, «Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям» необходимо выполнить технические мероприятия: схема энергоснабжения с указанием точки подключения, мощность оборудования, технический осмотр энергопринимающего оборудования (уполномоченный орган государственной власти), установка прибора учета. Все это согласовывается с энергоснабжающей организацией для обеспечения нормальной работы трансформаторной подстанции. Общество не возражает подключение гаража № 695 от ПГК «Мотор» с выполнением указанных условий.»

Письмом исх. № 625-э от 06.12.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в адрес Управления пояснило, что акт разграничения балансовой принадлежности электросетей эксплуатационной ответственности сторон по гаражу № 695 отсутствует, так как подключение гаража, якобы, производилось в 1985-1986г.г.

4. ПГК «Мотор» на основании Постановления Администрации г. Орла от 16.11.1994г. № 1178 имеет в бессрочном (постоянном) пользовании 3,4262 га земель для размещения и эксплуатации гаражей, расположенных по адресу: г. Орел, Кромское шоссе, д. 1А (свидетельство о праве собственности на землю № 39572 от 22.11.1994г.).

Между ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» и ПГК «Мотор» 09.01.2008г. заключен договор б/н субабонентского пользования энергоресурсами, согласно которого Общество осуществляет энергоснабжение гаражного кооператива.

Согласно договора № 2 б/д об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» и снабжении электрической энергией ПГК «Мотор», акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, границы ответственности устанавливаются по балансовой принадлежности и находятся на нижнем рубильнике на ТП-6, присоединяемая мощность составляет 24кВт, максимальная нагрузка – 24кВт (акт технологического присоединения).

07.12.2011г. от ПГК «Мотор» в адрес Управления (вх. № 9671) поступила информация о том, что гр. Суркову С.В. для подключения гаража № 695 к электрическим сетям на 220в, 380в нужно провести следующие мероприятия:

- переоформить гараж № 695,
- написать заявление о вступлении в ПГК,
- написать заявление на подключение к электросетям на 220в или 380в,
- выполнить технические условия на подключение к электрическим сетям ПГК «Мотор».

07.12.2011г. от гр. Суркова С.В. в адрес Управления (вх. № 9663) поступили письменные дополнения по делу № 301-11/04АЗ, из которых следовало, что: «...ОАО

«Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» требует от нас документы на установку опор, общую заявленную мощность, паспорт на оборудование, протокол с замерами сопротивления на контур заземления, акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности. Линию строили своими силами, но документов после смерти отца мы не нашли. Главный энергетик не осведомил нас, что мой покойный отец заключил договор № 14 субабонентского пользования энергоресурсами, я случайно нашел его дома. 10-15 лет мы были запитаны от ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой», не могло Общество подключить гараж с нарушениями...». В приложениях к данному пояснению гр. Сурков С.В. представил копии счетов на оплату электроэнергии, протокола измерения сопротивления заземляющего устройства ВРУ гаража № 695, снятия показаний счетчика с сентября 2010г. по апрель 2011г....»

08.12.2011г. в адрес Управления (вх. № 9715) поступила информация от гр. Суркова С.В. об оплате 23.09.2010г. гаражному кооперативу «Мотор» членских взносов за гараж № 695 за период с 1997г. – по 2010г. (за 14 лет) в сумме 7000,0 рублей, что подтверждается копией квитанции ПГК «Мотор» к приходному кассовому ордеру.

12.12.2011г. гр. Суркову Н.В. и Суркову С.В. выдан членский билет ПГК «Мотор» № 716 о закреплении стоянки автотранспорта в гараже № 695.

13.12.2011г. со стороны ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» было восстановлено внешнее электроснабжение гаража №695 напряжением 380в., при этом 13.12.2011г. был составлен Акт о фактическом восстановлении энергоснабжения гаража №695.

21.12.2011г. В Арбитражном суде Орловской области между Сурковым С.В. и Сурковым Н.В. и ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» было заключено мировое соглашение по факту возобновления подачи электрической энергии в гараж №695.

На основании данного мирового соглашения от 21.12.2011г., ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в течении 10 дней с момента утверждения судом мирового соглашения выдаёт акты технологического присоединения, акты балансового разграничения и эксплуатационной ответственности сторон, в течении 15 дней – заключает договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с Сурковым С.В. и Сурковым Н.В.

23.12.2011г. ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» подтвердило ранее представленную информацию в адрес Управления о том, что:

- технологическое присоединение гаража № 695 осуществлялось в 1990 годах, никакой документации не сохранилось (исх. № 1250)

- расстояние от ТП-6 до гаража № 695, принадлежащего Сурковым, составляет 90 м (исх. № 1249),

- оплата электроэнергии гаража № 695 производилась следующим образом:

- 2010г. – с января по апрель – не было оплаты,
- 2011г. – счет за декабрь 2010г. – оплата в феврале 2011г., счет за май 2010г. – окончательный расчет по оплате в июле 2011г. (исх. № 1251),

- предварительного уведомления об отключении электрической энергии гаража № 695 в мае 2011г. в адрес Сурковых не было, так как умерший хозяин данного гаража был разведен с Сурковой Е.В. на момент отключения гараж № 695 был бесхозный, а новые владельцы не заявили о том, что указанный гараж является их собственностью и в мае 2011г. главный энергетик Кузин Н.А., руководствуясь ст. 29.1 п. 3 «Закона об электроэнергетике» за несвоевременную оплату за потребленную электроэнергию

согласно договора № 14 от 13.10.2005г. без предварительного уведомления произвел прекращение подачи электроэнергии в гараж № 695(исх. № 1253, 1252).

26.12.2011г. в адрес Управления (вх. № 10054) от гр. Суркова С.В. И Суркова Н.В. поступило ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 301-11/04АЗ в связи с восстановлением ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» внешнего электроснабжения гаража № 695 напряжением 380В. Таким образом, по мнению заявителя, нарушения антимонопольного законодательства в части прекращения поставки электрической энергии в гараж № 695, принадлежащий Суркову Н.В. и Суркову С.В. были устранены со стороны ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой».

11.01.2012г. между Сурковым С.В. и ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» составлен акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, акт технологического присоединения к электрическим сетям Общества.

23.01.2012г. между Обществом и Сурковым С.В. составлен акт установки нового счетчика электрической энергии ЦЭ6803В/11Т220В10-100А 3-фазный по учету расхода электроэнергии гаража № 695:на границе балансового разграничения ТП6 (РУ-6).

На заседании Комиссии, 27.02.2012г. представитель ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» факт нарушения, предусмотренный частью 1 статьи 10 антимонопольного законодательства в части прекращения подачи электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову Н.В. и Суркову С.В., не отрицал.

Комиссия Орловского УФАС России, проанализировав документы, имеющиеся в материалах дела, законодательную и нормативно-правовую базу, приходит к выводу: действия Ответчика, направленные на отключение электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову С.В. и Суркову Н.В. и доводы Общества, мотивирующие законность действий, являются необоснованными и не соответствуют действующему законодательству по следующим основаниям:

1. Комиссия считает, что отключение энергоснабжения гаража № 695, принадлежащего Суркову С.В. И Суркову Н.В. без предварительного уведомления было произведено незаконно так как:

Действующим законодательством сетевой организации предоставлено право вводить ограничение режима потребления по инициативе гарантирующего поставщика. Однако, при этом предусмотрена обязанность соблюдения специальной процедуры, предусмотренной пунктами 168-177 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (Постановление Правительства РФ от 31.08.2006г. № 530 «Об утверждении основных положений функционирования розничных рынков электроэнергии»).

В соответствии со статьей 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Статьей 546 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Договор субабонентского пользования энергоресурсами №14 от 03.10.2005г, заключенный между Обществом и Сурковым В.И. подтверждает факт того, что в силу положений части 2 статьи 546 ГК РФ договор между сторонами имелся.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии в системе энергоснабжающей организации при условии немедленного уведомления абонента об этом.

ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» не представило в материалы дела № 301-11/04АЗ документы, свидетельствующие о законности (согласно действующего законодательства в области электроэнергетики) действий, выразившихся в соблюдении специальной процедуры по отключению, ограничению режима потребления электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову С.В. и Суркову Н.В.

2. В материалах дела имеются документы и информация о том, что технологическое присоединение гаража № 695, принадлежащего Суркову В.И. к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» было осуществлено ранее, между Обществом и гр. Сурковым В.И. был заключен договор субабонентского пользования энергоресурсами №14 от 03.10.2005г. Предметом договора № 14 от 03.10.2005г. являлось: предоставление доступа (подача, подключение) субабонента к энергоресурсам.

Порядок технологического присоединения определен статьей 26 Федерального закона № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям...» (далее-Правила технологического присоединения).

Положениями пункта 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" определено, что в случае, если происходит смена собственника или иного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, которые ранее в надлежащем порядке были технологически присоединены, а виды производственной деятельности, осуществляемой новым собственником или иным законным владельцем, не влекут за собой пересмотр величины присоединенной мощности и не требуют изменения схемы внешнего энергоснабжения и категории надежности электроснабжения, повторное технологическое присоединение не требуется и ранее определенные границы балансовой принадлежности устройств или объектов и ответственности за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства не изменяются.

При этом новый собственник или иной законный владелец энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики обязан уведомить

сетевую организацию или владельца объектов электросетевого хозяйства о переходе права собственности или возникновении иного основания владения энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики.

Технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, **носит однократный характер** (статья 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике").

В силу пункта 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов.

Таким образом, Комиссия Орловского УФАС России приходит к выводу, что ранее технологическое присоединение гаража № 695, принадлежащего гр. Суркову В.И. к электрическим сетям Ответчика было осуществлено надлежащим образом, а сетевая организация (ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой») не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанный объект.

3. В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, **не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии** для такого потребителя и требовать за это оплату.

Согласно пункта 43 Постановления Правительства РФ от 27.12.2004г. № 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии» ограничение права на получение электрической энергии, приводящее к дефициту мощности, возможно только в случае возникновения аварийной ситуации и (или) вывода объектов электроэнергетики в ремонт или из эксплуатации, что должно быть подтверждено заключением уполномоченного федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору.

При этом ограничение потребления электрической энергии осуществляется в соответствии с актами согласования аварийной и технологической брони.

Комиссия Орловского УФАС России приходит к выводу, что ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» не представлены надлежащие доказательства (заключение органа государственного энергетического надзора) подтверждающие право Общества на ограничение потребления электрической энергии гаража № 695, принадлежащего Суркову С.В. и Суркову Н.В.

4. Кроме того, в ходе рассмотрения возбужденного в отношении ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» дела №301-11/04АЗ было установлено следующее.

ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» приобретает электрическую энергию у ОАО «Орелэнергосбыт» по договору энергоснабжения от 10.12.2009г. №3250042.

Приобретенную электрическую энергию ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой»:

- использует на собственные нужды,

-передает электрическую энергию, используя объекты энергоснабжения (кабельные сети, трансформаторы), находящиеся в аренде по договору аренды №6-ОС-2011 от 02.01.2011г., заключенному с ОАО «Орелстрой»,

- продает электрическую энергию по договорам:

- субабонентского пользования энергоресурсами, заключенным с ИП Смагиной Г.Н. (договор от 15.03.2007г. №10), ИП Тепловым И.М. (договор от 15.03.2007г. №8), ООО «Орлис» (договор от 09.01.2008г. №14), ЗАО «Жилстрой» (договор от 09.01.2008г. №6), ПСК «Мотор» (договор от 09.01.2008г. №), ИП Пуденков В.А. (договор №8 от 21.09.2011г.), Сурковым В.И. (договор от 03.10.2005г. без №),

- договорам энергоснабжения, заключенным с ООО «Орелтеплогаз» (договор №4 от 01.02.2010г.),

При расчете платы за потребленные энергоресурсы Общество учитывало и взимало дополнительно плату: за потери в сетях, в размере 7% от объема потребленной электроэнергии по приборам учета.

Указанный расчет был предусмотрен Обществом в следующих документах:

- договорах субабонентского пользования, заключенных сторонами, где пунктом 1.4 договора предусмотрено, что при расчете платы за потребляемые энергоресурсы учитываются потери в сетях 7% от потребленной электроэнергии.

- ежемесячно составляемых сторонами актах приема-передачи электроэнергии к договору,

- ежемесячно выставляемых Обществом счетах – фактурах, где количество электроэнергии к оплате в кВт = количество потребленной электроэнергии по приборам учета + потери (7%) + коэффициент трансформации.

4 покупателя электрической энергии: ЗАО «Орелнефтепродукт», ООО «Универсал», МОУ ДОРД ДЮСШ №7, ООО «Орелтеплогаз» технологически присоединены через сети Общества и оплачивают электрическую энергию по договорам энергоснабжения ОАО «Орелэнергосбыт». По информации, поступившей от сбытовой организации: ОАО «Орелэнергосбыт» данным потребителям выставляет расчетные документы с учетом 7% объемов потерь, согласованные между указанными потребителями и ОАО Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой».

4 потребителя электрической энергии: ИП Смагина, ЗАО «Жилстрой», ООО «Орлис», ИП Теплов оплачивают электрическую энергию с учетом коэффициента трансформации.

Пример:

✓ По договору от 15.03.2007г. №10 субабонентского пользования энергоресурсами, заключенного Обществом с ИП Смагиной Г.Н:

1) Согласно акта приема-передачи электроэнергии за ноябрь 2011г. показания счетчика на 30.11.11г. составили 3473кВт/ч:

- 38,4кВт/ч + коэффициент трансформации 20 (768кВт/ч) + потери 7% (54кВт/ч)=822 кВт/ч,

- 41,3кВт/ч + коэффициент трансформации 60 (2478 кВт/ч) + потери 7% (174кВт/ч)= 2651кВт/ч,

ИТОГО: 822кВт/ч + 2651 кВт/ч = 3473кВт/ч.

2) Согласно счета-фактуры № 11141 от 30.11.2011г. выставляемая Обществом сумма к оплате за электроэнергию составила: 3473кВт/ч * 3,01(цена тарифа)=12335,40руб.(с НДС)

Кроме того, Общество не обращалось в орган исполнительной власти субъектов Российской Федерации - Управление по тарифам Орловской области, являющееся органом исполнительной государственной власти специальной компетенции

Орловской области, осуществляющим функции по выработке региональной политики, нормативного правового регулирования, правоприменительные функции и функции по контролю в области государственного регулирования тарифов (цен) на товары (услуги), функции по лицензированию отдельных видов деятельности для установления тарифа на услуги по передаче электрической энергии. Таким образом, тариф на услуги по передаче электрической энергии для ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» уполномоченным органом по тарифам и ценам не устанавливался.

Управлением (исх. № 218/04 от 30.01.2012г.) в адрес Управления по тарифам Орловской области был направлен запрос о правомерности действий ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» по взиманию с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии и применению коэффициента трансформации при оказании услуг по передаче электрической энергии и продаже электрической энергии конечным потребителям.

Согласно ответу Управления по тарифам Орловской области (исх. №01-10/563 от 20.02.2012г.) в действиях ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.6 КоАП РФ – нарушение установленного порядка регулирования тарифов.

ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» осуществляет технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей к электрическим сетям, находящимся у Общества в аренде, согласно:

- заключенным с потребителями договорами на осуществление технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» и снабжении электрической энергией, составленных Актов разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, Актов технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» со следующими потребителями: ПГК «Мотор» (договор №2 без даты), ООО «Орлис» (договор №5 от 01.03.2006г.), ЗАО «Жилстрой» (договор №4 от 01.03.2006г.), ООО «Орелтеплогаз» (договор №4 от 01.02.2010г.), МБОУ ДОД «ДЮСШ №7» (договор №3 от 01.03.2006г.), ИП Пуденков В.А. (договор №8 от 21.09.2011г.), ЗАО «Орелнефтепродукт» (договор №115 от 28.04.2006г.), ООО «Универсал» (договор №6 без даты)

- ТУ на подключение к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» гаража №695 Суркова С.В. от 19.01.2012г., Акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 11.01.2012г. и Акта технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» от 11.01.2012г. с Сурковым С.В.

Анализ представленных в материалы дела № 301-11/04АЗ документов показал следующее:

- В действиях ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» при покупке-передаче - продаже электрической энергии содержатся нарушения требований статьи 6 ФЗ от 26.03.2003г. №36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием ФЗ «Об электроэнергетике», согласно которой юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-

диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

- В действиях ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» по взиманию с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии и применению коэффициента трансформации при оказании услуг по передаче электрической энергии и продаже электрической энергии конечным потребителям содержатся признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» (нарушение установленного порядка ценообразования

В соответствии с пунктом 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями. 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.

Согласно пункту 114 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006г. №530, *в случае если договором энергоснабжения или иным договором предусмотрены обязательства гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии и оперативно-диспетчерским управлением, гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) несет ответственность перед потребителями за неисполнение (ненадлежащее исполнение) соответствующих обязательств по указанному договору, в том числе за действия (бездействие) третьих лиц, на которых было возложено их исполнение.*

В случае если энергопринимающие устройства потребителя присоединены к сетям сетевой организации через энергопринимающие устройства (энергетические установки) лиц, не оказывающих услуги по передаче, либо к бесхозяйным объектам электросетевого хозяйства, гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) и (или) сетевая организация несут ответственность перед потребителем за надежность снабжения его электрической энергией и ее качество в пределах границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации. Лицо, владеющее энергопринимающим устройством (энергетической установкой), либо лицо, назначенное уполномоченным органом местного самоуправления для управления бесхозяйными объектами электросетевого хозяйства до перехода к нему права собственности на указанные объекты в установленном законодательством Российской Федерации порядке, отвечает за надежность обеспечения таких потребителей электрической энергией и ее качество в пределах своих границ эксплуатационной ответственности, определенных в соответствующем договоре. В случае если границы эксплуатационной ответственности не определены, указанные лица отвечают за надежность снабжения потребителей электрической энергией и ее качество в пределах своих границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства.

Пунктом 6 Правил не дискриминационного доступа предусмотрено, что собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Правила не дискриминационного доступа утверждены в целях содействия развитию конкуренции на рынке производства и сбыта электрической энергии, защиты прав потребителей электрической энергии и в соответствии со статьями 20, 21, 25 и 26 Федерального закона "Об электроэнергетике".

В соответствии с пунктом 1 Правил не дискриминационного доступа, они определяют общие принципы и порядок обеспечения не дискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг.

Вместе с тем, указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Следовательно, если собственнику сетевого хозяйства в установленном порядке не установлены тарифы на услуги по передаче электрической энергии, он не вправе препятствовать перетоку электрической энергии через свои сети и требовать за это оплату.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие): 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.

Таким образом, согласно представленным Обществом документам и информации (сведениям) ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» совмещает деятельность по передаче электрической энергии с использованием находящихся в аренде электрических сетей и иных объектов электросетевого хозяйства с деятельностью по купле-продаже электрической энергии по схеме: покупка электрической энергии у ОАО «Орелэнергосбыт»- передача электрической энергии ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» посредством арендованных электрических сетей и иных объектов электросетевого хозяйства – продажа электрической энергии вышеуказанным потребителям электрической энергии.

В соответствии с требованиями статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 г. № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации»

Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее - Закон №36-ФЗ) юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

Требования настоящей статьи об обеспечении разделения по видам деятельности не распространяются на:

хозяйствующие субъекты, функционирующие в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, в условиях отсутствия или ограничения конкуренции, а также хозяйствующие субъекты, осуществляющие эксплуатацию объектов электроэнергетики, технологически не связанных с Единой энергетической системой России или технологически связанных с ней исключительно через электроэнергетические системы иностранных государств;

хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике исключительно для удовлетворения собственных производственных нужд;

территориальные сетевые организации в случае, если им в установленном законодательством Российской Федерации порядке присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии;

эксплуатирующие организации, которые осуществляют деятельность на основании лицензий на право ведения работ в области использования атомной энергии и частью имущества которых являются объекты электросетевого хозяйства, обеспечивающие безопасный режим работы атомных электростанций;

хозяйствующие субъекты, осуществляющие указанные в настоящей статье виды деятельности с использованием принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном федеральными законами оснований электростанций и иных объектов электроэнергетики, непосредственно связанных между собой и (или) с принадлежащими этим субъектам энергопринимающими устройствами, преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд при условии соблюдения такими хозяйствующими субъектами установленных Правительством Российской Федерации особенностей функционирования хозяйствующих субъектов и при условии направления ими уведомления об использовании указанных объектов электроэнергетики в антимонопольный орган. Допускается аффилированность лиц, исполняющих требования настоящей статьи об обеспечении разделения по видам деятельности, с хозяйствующими субъектами, указанными в настоящем абзаце, осуществляющими деятельность в электроэнергетике преимущественно для собственных производственных нужд.

Как показали материалы, полученные в результате рассмотрения дела, ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» не относится к хозяйствующим субъектам, на которые не распространяются требования статьи 6 Закона № 36-ФЗ.

Таким образом, ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» не соблюдает запрет, установленный статьей 6 Закона № 36-ФЗ.

Согласно статье 6 Закона № 36-ФЗ хозяйствующие субъекты, не обеспечившие выполнение установленных данной статьей требований в указанные сроки, подлежат принудительной реорганизации (в форме разделения или выделения) по решению антимонопольного органа в установленный им срок в соответствии с законодательством Российской Федерации

Контроль за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Закона № 36-ФЗ, в том числе контроль за соблюдением особенностей функционирования хозяйствующих субъектов осуществляет уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.06. 2006г. №355 «Об особенностях функционирования хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в области электроэнергетики преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд» установлено, что Федеральная антимонопольная служба является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля за выполнением хозяйствующими субъектами требований статьи 6 Закона №36-ФЗ. Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 №628 утверждены Правила осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии. Правила устанавливают порядок осуществления Федеральной антимонопольной службой и её территориальными органами контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями требований статьи 6 Закона №36-ФЗ.

Руководствуясь пунктом 10 Правил осуществления контроля за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.10.2006 № 628, Комиссия Орловского УФАС России решением исх. № 474/04 от 21.02.2012г.:

1. факт совмещения ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии признала.

2. Обязала ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» выполнить следующие требования:

2.1. В срок до 20 апреля 2012 г. прекратить совмещение деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии, с этой целью необходимо осуществить одно из следующих действий:

- реорганизовать юридическое лицо (в форме разделения или выделения), с целью исключения совмещения деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии,
- переоформить договорные отношения с целью исключения совмещения деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии,
- совершить иные действия, исключающие совмещение деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии.

21.02.2012г. решение Комиссии Орловского УФАС России (исх. № 474/04) направлено в адрес ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» и 24.02.2012г. получено Обществом, о чем свидетельствует карточка почтового уведомления.

На заседании Комиссии, 27.02.2012г. представитель ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» факт совмещения деятельности Общества по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии, не

отрицал. Одновременно с этим, представитель Ответчика сообщил, что в настоящее время Общество предпринимает меры по исключению совмещения деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии.

5. В силу пункта 1 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" правоотношения в области электроэнергетики входят в сферу антимонопольного регулирования и контроля с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

Услуги по передаче электрической энергии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Статьей 5 Закона «О защите конкуренции» презюмируется доминирование субъекта естественной монополии.

В соответствии с частью 3 статьи 8 Закона «О естественных монополиях»:

Субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно пункта 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие): 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.

Таким образом, злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

6. В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно **наличия (или угрозы наступления)** любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Кроме того, в этом пункте указано, 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.

Нарушением антимонопольного законодательства являются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, которые направлены на сохранение и укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам. При этом злоупотребление субъективным правовым, как оценочная категория, может выражаться в создании результата (последствий), количественно и (или) качественно негативного для охраняемых законом общественных отношений, с учетом определенной периодичности (систематики) или устойчивой направленности или очевидных и (или) предполагаемых мотивов. Вместе с тем общественно опасной признается и сама возможность наступления соответствующего результата.

Комиссия Орловского УФАС России квалифицировала действия сетевой организации ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в части:

- прекращения подачи электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову Н.В. и Суркову С.В., как нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и части 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях»,

- по взиманию с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии и применению коэффициента трансформации при оказании услуг по передаче электрической энергии и продаже электрической энергии конечным потребителям, как нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

7. На момент вынесения решения ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» возобновило подачу электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову С.В. и Суркову Н.В., а именно: 27.05.2011г. произошло отключение гаража № 695 от электроснабжения, а 13.12.2011г. электроснабжение данного гаража было восстановлено.

Комиссия Орловского УФАС России пришла к выводу, что в ходе рассмотрения дела № 301-11/04АЗ ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» не приведены обоснованные и законные основания для прекращения подачи электроэнергии гаража № 695, принадлежащего гражданам Сурковым. Указанными действиями ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» ущемило интересы гр. Сурковых, так как на протяжении 7 месяцев они не имели возможности использовать гараж по назначению а также осуществлять незапрещенную действующим законодательством хозяйственную деятельность.

Таким образом, **ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой», воспользовавшись своим доминирующим положением, экономически и технологически необоснованно и без надлежащего уведомления прекратило оказание услуг по передаче электрической энергии собственникам гаража № 695, тем самым ущемило их интересы.**

Факт прекращения ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» в период с 27.05.2011г. по 13.12.2011г. оказания услуг по передаче электрической энергии в гараж № 695, а также взиманию Обществом с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии, Ответчиком не отрицается и подтверждается материалами дела.

В нарушении запретов, установленных статьей 8 Закона «О естественных монополиях» субъект естественной монополии – ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» прекратил производство товара и услуги по передаче электрической энергии, что является нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», - Общество злоупотребило своим доминирующим положением, **необоснованно прекратив подачу энергоснабжения** для гаража № 695, принадлежащего Сурковым при наличии спроса на данный товар и при наличии его рентабельного производства.

В нарушении запретов, установленных пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» **в части нарушения установленного порядка ценообразования**, а именно: взимание Обществом с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии и применению коэффициента трансформации при оказании услуг по передаче электрической энергии и продаже электрической энергии конечным потребителям.

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 ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», которые выразились в необоснованном прекращении подачи электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову Н.В. и Суркову С.В.

2. Признать ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения установленного порядка ценообразования по взиманию с покупателей электрической энергии (юридических и физических лиц) платы за 7% потерь от объема потребленной электрической энергии по приборам учета энергии и применению коэффициента трансформации при оказании услуг по передаче электрической энергии и продаже электрической энергии конечным потребителям.

3. Признать ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» нарушившим часть 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» в части необоснованного прекращения подачи электроэнергии гаража № 695, принадлежащего Суркову Н.В. и Суркову С.В.

4. Выдать ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

5. Выдать ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» предписание о прекращении нарушения законодательства о естественных монополиях.

6. Признать факт совмещения ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии.

7. Обязать ОАО «Орелстройиндустрия» ОАО «Орелстрой» прекратить совмещение деятельности по купле-продаже электроэнергии с деятельностью по передаче электроэнергии, для чего осуществить действия, указанные в решении Комиссии Орловского УФАС России исх. № 474/04 от 21.02.2012г.

8. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Орловского УФАС России для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.Н.Кириянов

Члены Комиссии

отсутствовала Г.М.Дубинина

Е.Н.Гришунова

отсутствовала Л.И.Тульская

Е.Н.Секачева