



## ТРЕТИЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

«01» июня 2010 года

Дело № А33-405/2010

г. Красноярск

Резолютивная часть постановления объявлена «25» мая 2010 года.  
Полный текст постановления изготовлен «01» июня 2010 года.

Третий арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Колесниковой Г.А.,

судей: Бычковой О.И., Первухиной Л.Ф.

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Ивановой Е.А.

при участии:

от заявителя (ОАО «МРСК Сибири»): Левинского А.И., представителя по доверенности от 25.03.2009, Соколова Е.Ю., представителя по доверенности от 16.12.2009,

от ответчика (УФАС по Красноярскому краю): Мосиной Т.Н., представителя по доверенности от 11.01.2010, Ильяшенко О.Ю., представителя по доверенности от 11.01.2010,

от третьего лица (ОАО «Красноярскэнергосбыт»): Альмухометовой Н.П., представителя по доверенности от 16.11.2009,

рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» («ОАО «МРСК Сибири»)  
на решение Арбитражного суда Красноярского края от «15» марта 2010 года по делу № А33-405/2010, принятое судьей Севастьяновой Е.В.,

установил:

открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (далее – общество, ОАО «МРСК Сибири» или общество «МРСК Сибири», заявитель) обратилось в Арбитражный суд Красноярского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (далее – антимонопольный орган, ответчик) о признании незаконным решения от 01.12.2009 по делу № 348-14-09.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено ОАО «Красноярскэнергосбыт» (далее – третье лицо, Красноярскэнергосбыт).

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 15.03.2010 в удовлетворении заявленных требований отказано.

ОАО «МРСК Сибири» обратилось с апелляционной жалобой, в которой с решением от 15.03.2010 не согласно по следующим основаниям:

- поскольку общество и Красноярскэнергосбыт поставляют разный товар на рынок электроэнергетики и выполняют различную деятельность на рынке электроэнергетики (общество оказывает услуги по передаче электрической энергии, третье лицо – осуществляет куплю-продажу

электрической энергии), то указанные лица не могут являться по отношению друг к другу конкурентами;

- антимонопольным органом и судом первой инстанции не установлено, что действия общества противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, поскольку общество как территориальная сетевая компания вправе заключать с крупными потребителями договоры о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии;

- отсутствие признаков конкуренции не подтверждает направленность действий общества на получение преимуществ перед третьим лицом и (или) вытеснение последнего с рынка электроэнергетики как конкурента;

- не доказано, что действия общества могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации третьего лица, поскольку в результате заключения «прямых» договоров договор энергоснабжения продолжает действовать в части купли-продажи (поставки) электрической энергии; оплата услуг по передаче электрической энергии учитывается отдельно и не является доходом энергосбытовой организации и не может считаться убытками последней при осуществлении расчетов по «прямым договорам» на оказание услуг по передаче электрической энергии между обществом и потребителями;

- вывод суда о том, что сумма задолженности третьего лица в размере 301 млн. рублей является неточной, не обоснован, поскольку сумма задолженности подтверждается актами сверки и третьим лицом не оспаривается;

- вывод суда о возможном причинении вреда заинтересованному лицу ввиду отсутствия возможности корректировки указанных в договоре между заявителем и заинтересованным лицом объемов передачи электрической энергии не обоснован, поскольку имеется возможность корректировать объем передаваемой электрической энергии путем внесения изменений в перечень точек поставки электроэнергии (Приложение № 3 к договору);

- опубликованные сведения о возможном введении ограничения в подаче электроэнергии в отношении заинтересованного лица при неисполнении им договорных обязательств являются действительными и соответствуют подп. «а» пункта 29, пункту 4 Правил недискриминационного доступа;

- вывод суда о том, что при заключении «прямого» договора между заявителем и потребителем с последнего не снимается обязанность по оплате бытовой надбавки гарантирующего поставщика, не обоснован, поскольку в публикациях речь шла о возможности потребителя понизить стоимость услуг бытовой компании, что возможно путем выхода потребителя, заключившего «прямой» договор с сетевой организацией, на покупку электроэнергии на оптовом рынке электроэнергии либо за счет перехода к другой энергосбытовой компании с более низкой бытовой надбавкой.

Антимонопольный орган представил отзыв на апелляционную жалобу, в котором решение от 15.03.2010 считает законным и обоснованным, поскольку общество и третье лицо являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке реализации потребителям, энергопринимающие устройства которых расположены на территории Красноярского края и технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства ОАО «МРСК Сибири», услуг по передаче электрической энергии; заявителем распространены ложные, неточные или искаженные сведения, которые могли причинить убытки Красноярскэнергосбыту.

Красноярскэнергосбыт представил отзыв на апелляционную жалобу, в котором решение от 15.03.2010 считает законным и обоснованным.

Апелляционная жалоба рассматривается в порядке, установленном главой 34 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

**При рассмотрении настоящего дела судом апелляционной инстанции установлены следующие обстоятельства.**

Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1052460054327.

09.07.2009 ОАО «Красноярскэнергосбыт» обратилось с заявлением в Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю с заявлением о возбуждении дела в отношении ОАО «МРСК Сибири» по факту нарушения последним пунктов 1,2,3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции).

На основании заявления ОАО «Красноярскэнергосбыт» антимонопольным органом возбуждено дело № 348-14-09, при рассмотрении которого установлено и в решении от 01.12.2009 зафиксировано следующее.

ОАО «МРСК Сибири» действует на основании устава. Из устава общества следует, что основной целью деятельности является получение прибыли. Для получения прибыли и для обеспечения собственных нужд ОАО «МРСК Сибири» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- оказание услуг по передаче электрической энергии;
- оперативно-технологическое управление;
- оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям;
- осуществление функций по сбору, передаче и обработке технологической информации, включая данные измерений и учета; осуществление контроля за безопасным обслуживанием электрических установок у потребителей, подключенных к электрическим сетям общества;
- деятельность по эксплуатации электрических сетей.

Согласно действующему законодательству в сфере электроэнергетики ОАО «МРСК Сибири» является территориальной сетевой организацией, осуществляющей деятельность по оказанию услуг передачи электрической энергии. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.08.2008 № 179-э «О включении (исключении) организации в (из) реестр (а) субъектов монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» ОАО «МРСК Сибири» (Красноярский край), осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии, включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» под регистрационным № 24.1.58.

ОАО «Красноярскэнергосбыт» действует на основании Устава. ОАО «Красноярскэнергосбыт» создано в результате реорганизации ОАО «Красноярскэнерго» в форме выделения (протокол внеочередного общего собрания акционеров ОАО «Красноярскэнерго» от 30.04.2005). ОАО «Красноярскэнергосбыт» является правопреемником в отношении части прав и обязанностей ОАО «Красноярскэнерго» в соответствии с разделительным балансом ОАО «Красноярскэнерго», утвержденным внеочередным общим собранием акционеров ОАО «Красноярскэнерго» (протокол от 30.04.2005).

Основной целью деятельности ОАО «Красноярскэнергосбыт» является получение прибыли. Для получения прибыли ОАО «Красноярскэнергосбыт» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе:

- реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе и гражданам);
- получение (покупка) электрической энергии с оптового рынка электрической энергии (мощности);
- получение (покупка) электроэнергии у производителей;
- обеспечение эксплуатации энергетического оборудования в соответствии с действующими нормативными требованиями, проведение своевременного и качественного его ремонта, технического перевооружения и реконструкции энергетических объектов, а также развитие энергосистемы;
- выполнение функций гарантирующего поставщика на основании решений уполномоченных органов.

Между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и обществом «МРСК Сибири» подписан **договор от 14.01.2009 № 18.24.0002.09 оказания услуг по передаче электрической энергии**, в соответствии с пунктом 2.1 раздела 1 которого ОАО «МРСК Сибири» обязуется оказывать ОАО «Красноярскэнергосбыт» услуги по передаче электрической энергии в точки поставки, определенные в Приложении 2 к договору, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ОАО «МРСК Сибири» на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а ОАО «Красноярскэнергосбыт» обязуется оплачивать услуги ОАО «МРСК Сибири» в порядке, установленном договором.

В 2009 году ОАО «Красноярскэнергосбыт» заключало с потребителями **договоры на электроснабжение**, в соответствии с которыми гарантирующий поставщик (ОАО «Красноярскэнергосбыт») обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также путем заключения договоров с третьими лицами обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а потребители (абоненты) обязуются принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию и мощность, и оказанные услуги. При этом, в соответствии с договорами, заключенными между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и потребителям (абонентами), ОАО «Красноярскэнергосбыт» приняло на себя обязательства по урегулированию в интересах потребителей (абонентов) отношений по передаче электроэнергии, а также отношений по оказанию иных неразрывно связанных с процессом электроснабжения услуг, в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договоров оказания услуг по передаче электрической энергии и иных услуг.

ОАО «МРСК «Сибири» на территории Красноярского края в 2009 году оказывало услуги по передаче электрической энергии на основании «прямого» договора только ОАО «РУСАЛ Красноярск», электрические сети которого запитаны от объектов электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибири». При этом, между ОАО «МРСК Сибири» (исполнитель) и ОАО «РУСАЛ Красноярск» (заказчик) заключен «прямой» договор от 01.09.2007 № 04001/57 оказания услуг по передаче электрической энергии. Указанный договор с ОАО «РУСАЛ Красноярск» заключило ОАО «Красноярскэнерго», реорганизованного в форме присоединения к обществу «МРСК «Сибири».

В связи с вышеизложенным, антимонопольный орган посчитал, что ОАО «Красноярскэнергосбыт» и ОАО «МРСК Сибири» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке реализации потребителям, энергопринимающие устройства которых расположены на территории Красноярского края и технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибири», услуг по передаче электрической энергии.

Обществом «МРСК Сибири» были размещены в средствах массовой информации и на сайтах сети Интернет следующие статьи: в газете «Красноярский рабочий» от 19.05.2009 № 85 (25817) в интервью с заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг общества «МРСК Сибири» Мананниковым Д.А. «Ближе к клиенту. Заключение прямых договоров сделает схему рыночных отношений прозрачной»; «Прямые договоры работают на энергетическую безопасность региона» («МК в Красноярске» от 20-27 мая 2009); «МРСК Сибири» заключает прямые договоры с крупными потребителями» (газета «Коммерсант» Сибирь, 17.06.2009 № 106); баннер «Зачем нам посредники» на странице Интернет-сайта регионального информационного агентства [www.newslab.ru](http://www.newslab.ru) (период размещения с 08.06.2009 по 06.07.2009). С баннера переход на статью «Прямые договоры» на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» [http://mrsk-sib.ru/clients/pryam\\_dog/](http://mrsk-sib.ru/clients/pryam_dog/). Пресс-релиз «МРСК Сибири переходит на прямые взаимоотношения с крупными потребителями» от 16.06.2009, размещен на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» [http://mrsk-sib.ru/press/index.php?ELEMENT\\_ID=3354](http://mrsk-sib.ru/press/index.php?ELEMENT_ID=3354). На Интернет – сайте «Независимое информационное агентство» опубликована статья «МРСК Сибири» переходит на прямые взаимоотношения с потребителями от 16.06.2009.

В эфире телекомпании «Енисей-Регион» в сюжете телепередачи «Высокое напряжение» от 24.04.2009 актуальное интервью с Д.А. Мананниковым.

Публикации ОАО «МРСК Сибири» содержали следующие сравнительные формулировки: «переход на прямые договоры позволит сетевым компаниям более качественно выстраивать отношения с клиентами», «когда потребитель напрямую работает с поставщиком услуги, вопросы решаются более оперативно и гибко», «увеличение количества прямых договоров сделает схему рыночных отношений максимально прозрачной», «то, что филиал МРСК «Сибири» - «Красноярскэнергосбыт» работает убыточно, оттягивает на себя ресурсы других территорий, связано с неплатежами «РУСАЛа» и долгами «Красноярскэнергосбыта».

Кроме того, обществом «МРСК Сибири» 06.03.2009 направлены письма с предложением заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии с отлагательным условием (сроком действия с 01.01.2010) в адрес следующих лиц:

1. Лесосибирский ЛДК № 1;
2. ЗАО «Новоенисейский лесохимический комплекс»;
3. ОАО «Горевский ГОК»;
4. ОАО «Красцветмет»;
5. ОАО «Сибинстрем»;
6. ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия»;
7. ООО «Красноярский цемент»;
8. Красноярское РНУ филиала ОАО «Трансибнефть»;
9. ОАО «КраМЗ»;
10. Красноярский ЭВРЗ – филиал ОАО «РЖД»;
11. ЗАО «Сибтяжмаш»;
12. ЗАО «Красный Яр-Шина»;
13. ОАО «Красфарма»;
14. ОАО «Красноярский металлургический завод Сибэлектросталь»;
15. ОАО «Фирма Энергозащита» филиала «Назаровский завод ТИИК»;
16. ООО Угольный разрез Канский»;
17. ОАО Канский завод БИОЭТАНОЛ»;
18. ОАО «УС-604»;
19. ОАО «СУЭК – Красноярск» филиал «Разрез – Назаровский»;
20. ОАО «РУСАЛ Ачинск»;
21. ОАО «АНПЗ ВНК»;
22. ООО «Керамзитовый завод»;
23. ООО «Енисейский ЦБК»;
24. Новосибирское РНУ филиала ОАО «Транссибнефть»;
25. ОАО «Маклаковский деревообрабатывающий комбинат»;
26. ОАО «Красноярсккрай уголь» «Переясловский разрез»;
27. ОАО ПО «Красноярский комбайновый завод»;
28. ОАО «СУЭК-Красноярск»;
29. ОАО «Балтика-Пикра»;
30. ЗАО «Флагман-инвест».

В письмах, направленных в адрес вышеуказанных лиц, общество «МРСК Сибири» сообщало о том, что заключение «прямых» договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией позволит:

- снизить операционные затраты организации – потребителя ввиду более выгодного графика платежей (в договоре энергоснабжения с гарантирующим поставщиком размер авансового платежа составляет не менее 50%, в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии с филиалом МРСК допускается не менее 30%);

- исключить риск введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении добросовестных плательщиков по причине ненадлежащего исполнения гарантирующим поставщиком договорных обязательств перед сетевой организацией;

- напрямую взаимодействовать с сетевой организацией при разрешении вопросов изменения и согласования параметров существующего и нового технологического присоединения, повышения качества и надежности энергоснабжения;

- отработать механизмы самостоятельного урегулирования отношений по передаче электрической энергии, которые будут использованы в случае выхода организации на оптовый рынок электроэнергии.

Указанные действия ОАО «МРСК Сибири» расценены антимонопольным органом как нарушение антимонопольного законодательства, в связи с чем, решением по делу № 348-14-09 от 01.12.2009 общество «МРСК Сибири» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 22.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части распространения недостоверных (ложных, искаженных) сведений, которые могли причинить убытки ОАО «Красноярскэнергосбыт».

В соответствии с указанным решением в связи с тем, что на момент принятия (вынесения) решения заявителем прекращены действия по распространению недостоверных (неточных, искаженных) сведений, которые могли причинить убытки третьему лицу, решено предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Не согласившись с указанным выше решением, общество «МРСК Сибири» обратилось в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

**Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции пришел к следующим выводам.**

В соответствии со статьей 123 Конституции Российской Федерации, статьями 8, 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равенства сторон.

На основании статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основания своих требований и возражений.

В силу части 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Отказывая в удовлетворении заявленных обществом требований о признании незаконным решения от 01.12.2009 по делу № 348-14-09, суд первой инстанции правомерно исходил из наличия в действиях заявителя признаков нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции) по следующим основаниям.

Пунктом 1 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию в форме распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из содержания изложенных норм права следует, что хозяйствующий субъект будет признан нарушившим пункт 1 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции при установлении следующих обстоятельств:

- действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), в рассматриваемом случае - распространение ложных, неточных или искаженных сведений, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- указанные действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- указанные действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Обжалуя решение суда первой инстанции, заявитель ссылается на то, что общество, являющееся территориальной сетевой организацией, и Красноярскэнерго, являющийся гарантирующим поставщиком, не могут являться по отношению друг к другу конкурентами, поскольку поставляют разный товар на рынок электроэнергетики и выполняют различную деятельность на рынке электроэнергетики (общество оказывает услуги по передаче электрической энергии, третье лицо – осуществляет куплю-продажу электрической энергии); признаки недобросовестной конкуренции в действиях общества отсутствуют.

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства и доводы лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции пришел к следующим выводам.

В статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) даны следующие понятия:

гарантирующий поставщик электрической энергии (далее - гарантирующий поставщик) - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию;

территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

Наличие у заявителя статуса территориальной сетевой организации, осуществляющей деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии, а также наличие у Красноярскэнерго статуса гарантирующего поставщика подтверждается материалами дела и лицами, участвующими в деле, не оспаривается.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона об электроэнергетике поставщики электрической энергии и покупатели электрической энергии вправе заключать договоры, в которых содержатся элементы различных договоров (смешанные договоры). Договором купли-продажи, договором поставки электрической энергии (мощности) может быть предусмотрена обязанность поставщика заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям с сетевой организацией от имени потребителя электрической энергии или от своего имени, но в интересах потребителя электрической энергии.

Пунктом 5 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила № 530), предусмотрено, что гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии покупателям электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии.

Согласно пункту 6 Правил № 530 в соответствии с договором энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а покупатель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. Договоры энергоснабжения заключаются на одинаковых условиях с лицами, энергопринимающие устройства которых присоединены к электрическим сетям энергоснабжающей организации (гарантирующего поставщика), и с лицами, энергопринимающие устройства которых присоединены к электрическим сетям сетевых организаций и иных владельцев объектов электросетевого хозяйства. Услуги по передаче электрической энергии по договору энергоснабжения оказываются в соответствии с правилами, установленными законодательством Российской Федерации в отношении договора оказания (об оказании) услуг по передаче электрической энергии (далее - договор оказания услуг по передаче электрической энергии). Для надлежащего исполнения договоров энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых этим гарантирующим поставщиком покупателей электрической энергии, а также урегулирует отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены соответствующие энергопринимающие устройства.

Пунктом 7 Правил №530 предусмотрены особенности заключения договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии. В силу пункта 7 Правил № 530 по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии между гарантирующим поставщиком и покупателем электрической энергии гарантирующий поставщик обязуется отпустить (поставить) электрическую энергию покупателю, а покупатель обязуется оплатить приобретаемую электрическую энергию. При этом в указанном договоре не урегулируются отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением и передачей электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке покупателя электрической энергии. По желанию покупателя электрической энергии в договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии, в соответствии с которым он самостоятельно урегулирует отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением и передачей электрической энергии в отношении его точек поставки на розничном рынке, может быть предусмотрено, что данные отношения до заключения покупателем электрической энергии соответствующих договоров регулируются в рамках договоров, заключенных гарантирующим поставщиком. По желанию покупателя электрической энергии в договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии может быть предусмотрена обязанность гарантирующего поставщика урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением в отношении точек поставки на розничном рынке покупателя. Положения настоящих Правил применяются к отношениям по такому договору, если иное не вытекает из существа обязательства.

В соответствии с пунктом 9 Правил № 530 данные Правила в части регулирования отношений между производителями (поставщиками) электрической энергии, энергосбытовыми организациями, сетевыми организациями и потребителями при осуществлении производства, продажи электрической энергии и оказании услуг по передаче электрической энергии применяются к организациям, совмещающим деятельность по производству, продаже электрической энергии и предоставлению услуг по передаче электрической энергии (включая энергоснабжающие организации).

Как следует из материалов дела, Красноярскэнергосбытом с потребителями заключались типовые договоры на электроснабжение (см. т. 4 л.д. 7-16), в соответствии с условиями которых Красноярскэнергосбыт обязуется:

- осуществлять продажу электрической энергии (мощности);



- обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, путем заключения договоров с третьими лицами (в рассматриваемом случае с заявителем) (пункт 1.1 договора).

В целях обеспечения передачи электрической энергии потребителям по договорам электроснабжения между ОАО «Красноярскэнергосбыт» и обществом «МРСК Сибири» подписан договор от 14.01.2009 № 18.24.0002.09 оказания услуг по передаче электрической энергии с приложениями (т. 7 л.д. 5-31, 32-60).

В статье 3 Закона об электроэнергетике определено, что услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Согласно части 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным. Обязательным условием оказания услуг по передаче электрической энергии покупателю является его участие в оптовом рынке или наличие у такого покупателя заключенного с производителем или иным поставщиком электрической энергии договора купли-продажи электрической энергии, исполнение обязательств по которому осуществляется надлежащим образом. При необоснованном уклонении сетевой организации от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении сетевой организации заключить указанный договор в соответствии с гражданским законодательством. Сетевая организация в соответствии с настоящим Федеральным законом, правилами оптового рынка и основными положениями функционирования розничных рынков вправе отказать покупателю в исполнении своих обязательств по договору оказания услуг по передаче электрической энергии в случае, если такой организации стало известно о неисполнении покупателем своих обязательств по договору купли-продажи электрической энергии.

Правила заключения и исполнения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, включающие в себя существенные условия указанных договоров, предусмотрены в Правилах недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее Правила недискриминационного доступа №861).

Пунктом 4 указанных Правил установлено, что *потребителями услуг по передаче электрической энергии* являются:

- лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики,
- технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии,
- энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно договору от 14.01.2009 № 18.24.0002.09 ОАО «Красноярскэнергосбыт» заключило данный договор в интересах:

- потребителей, которым в соответствии с ранее заключенными договорами энергоснабжения (купли-продажи электроэнергии) ОАО «Красноярскэнергосбыт» обязано организовать передачу электроэнергии;
- потребителей, обратившихся к ОАО «Красноярскэнергосбыт» с офертой о заключении договора энергоснабжения, предусматривающего обязанность ОАО «Красноярскэнергосбыт» урегулировать за счет потребителя отношения, связанные с передачей электроэнергии.

Указанным договором также предусмотрено, что общество «МРСК Сибири» самостоятельно урегулирует отношения с потребителями по технологическому присоединению энергоустановок потребителей к электрической сети общества «МРСК Сибири», в том числе потребителей,

энергопринимающие устройства которых были присоединены к электрической сети ОАО «МРСК Сибири» до заключения договора № 18.24.0002.09. Общество «МРСК Сибири» по запросу ОАО «Красноярскэнергообит» передает последнему копии выданных в отношении потребителей общества «МРСК Сибири» технических условий.

В соответствии с пунктом 2.1 раздела 1 договора № 18.24.0002.09 «Предмет договора» общество «МРСК Сибири» обязуется оказывать ОАО «Красноярскэнергообит» услуги по передаче электрической энергии в точки поставки, определенные в Приложении 2 к договору, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих обществу «МРСК Сибири» на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а ОАО «Красноярскэнергообит» обязуется оплачивать услуги обществу «МРСК Сибири» в порядке, установленном договором. Согласно пункту 3.2.1 договора № 18.24.0002.09 ОАО «Красноярскэнергообит» приняло на себя обязательства по обеспечению поставки электроэнергии в объеме, обязательства по поставке которого потребителям (по договорам энергоснабжения, купли-продажи электрической энергии) и ОАО «МРСК Сибири» (в объеме потерь электрической энергии) приняло на себя ОАО «Красноярскэнергообит», в сети ОАО «МРСК Сибири» для передачи потребителям, путем приобретения электроэнергии на оптовом и розничном рынках электроэнергии, в том числе, у производителей электроэнергии и других владельцев генерирующего оборудования.

При этом, в соответствии с договором оказания услуг по передаче электрической энергии № 04001/57 от 01.09.2007, заключенным между обществом «МРСК Сибири» (исполнитель) и ОАО «РУСАЛ Красноярск» (заказчик) исполнитель обязуется оказывать заказчику услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, а заказчик обязуется оплачивать услуги исполнителя в порядке, установленном настоящим договором ( п. 2.1 )

Как следует из писем заявителя в адрес потребителей электроэнергии и публикаций в средствах массовой информации, заявитель в части оказания услуг по передаче электрической энергии предлагал потребителям заключить договор напрямую с потребителями электроэнергии ( при этом, договоры электроснабжения в части поставки электроэнергии Красноярскэнергообитом продолжают действовать).

Довод заявителя о том, что действующее законодательство в области электроэнергетики позволяет заявителю как сетевой организации заключить прямые договоры с потребителями на оказание услуг по передаче электрической энергии, а потребитель вправе расторгнуть (при соблюдении определенных условий) заключенные с третьим лицом договоры и заключить договоры на передачу электрической энергии напрямую с заявителем, ответчиком не оспариваются.

Изложенные нормы права и фактические обстоятельства дела свидетельствуют о том, что как заявитель, так и третье лицо являются участниками правоотношений по обеспечению передачи электроэнергии ( Красноярскэнергообит – обеспечивает потребителям передачу электроэнергии путем заключения с заявителем договора об оказании услуг по передаче электроэнергии, ОАО «МРСК Сибири» - оказывает услуги по передаче электроэнергии Красноярскэнергообиту (генерирующей компании) и иным потребителям); потребители с учетом предусмотренной законом схемы правоотношений имеют возможность получать услуги по передаче электрической энергии как непосредственно от заявителя, так и через третье лицо, обеспечивающее получение таких услуг.

С учетом изложенного антимонопольный орган и суд первой инстанции пришли к обоснованному выводу о том, что ОАО «МРСК Сибири» и ОАО «Красноярскэнергообит» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке *реализации услуг по передаче электрической энергии потребителям*, энергопринимающие устройства которых расположены на территории Красноярского края и технологически присоединены к объектам электросетевого хозяйства общества «МРСК Сибири».

Тот факт, что заявитель является субъектом естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе по оказанию услуг по передаче электрической энергии, не исключает соперничества между заявителем и третьим лицом на рынке реализации услуг по передаче электроэнергии определенным потребителям, в том числе по поводу заключения с такими потребителями договоров на передачу либо обеспечение передачи электрической энергии.

С учетом изложенного, довод общества об отсутствии между заявителем и ОАО «Красноярскэнергосбыт» конкуренции на обозначенном ответчиком товарном рынке подлежит отклонению.

Довод заявителя о том, что отношения между заявителем и третьим лицом являются гражданско-правовыми правоотношениями и не подпадают под действие Закона о конкуренции, подлежит отклонению судом апелляционной инстанции, поскольку частью 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации и главой 9 Закона о конкуренции предусмотрена возможность защиты гражданских прав в административном порядке в случаях, установленных законом, в том числе, при наличии в действиях конкурента признаков недобросовестной конкуренции.

С учетом изложенного, довод общества о том, что отсутствие признаков конкуренции не подтверждает направленность действий общества на получение преимуществ перед третьим лицом и (или) вытеснение последнего с рынка электроэнергетики как конкурента, отклоняется судом апелляционной инстанции как необоснованный.

Как следует из материалов дела и пояснений лиц, участвующих в деле, в качестве акта недобросовестной конкуренции в форме распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, антимонопольным органом расценены действия заявителя по опубликованию следующих сведений:

- о возможности снижения расходов потребителей в случае заключения «прямого» договора с заявителем на оказание услуг по передаче электроэнергии;
- о том, что для добросовестного потребителя в случае заключения «прямого» договора будет исключена возможность ограничения режима подачи электроэнергии в связи с невыполнением Красноярскэнергосбытом обязательств по оплате услуг заявителя по договору от 14.01.2009 № 18.24.0002.09;
- недостаточная финансовая устойчивость третьего лица.

Суд апелляционной инстанции считает, что указанные действия общества содержат признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные в статье 4 и пункте 1 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции, в силу следующего.

Статьей 23 Закона об электроэнергетике и Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109, предусмотрено государственное регулирование цен (тарифов) в электроэнергетике, в том числе цен (тарифов) на поставляемую электроэнергию; цен (тарифов) на услуги по передаче тепловой энергии; сбытовые надбавки гарантирующих поставщиков.

Следовательно, информация заявителя о возможности снижения расходов потребителей в случае заключения «прямого» договора с заявителем на оказание услуг по передаче электроэнергии, не соответствует действующему законодательству, поскольку при государственном регулировании цен (тарифов) в электроэнергетике снижение расходов потребителей возможно только в случае пересмотра цен (тарифов) государством.

Опубликованная обществом информация о возможном снижении стоимости услуги по передаче электроэнергии не подтверждена заявителем какими-либо доказательствами и нормативно не обоснована.

Кроме того, как обоснованно указано судом первой инстанции, позиция заявителя в опубликованных статьях в средствах массовой информации и на сайтах сети Интернет о выгодности предложений общества «МРСК Сибири» потребителям по заключению «прямого» договора - в установлении авансового платежа в размере 30 % необоснованна, поскольку в случае

если потребитель и общество «МРСК Сибири» не придут к соглашению по размеру авансовых платежей, то условия заключенного договора могут быть определены в соответствии с пунктом 117 Правил № 530, требование которого предусматривает авансовый платеж в размере 50 %.

С учетом изложенного, доводы общества о том, что в публикациях речь шла о возможности потребителя понизить стоимость услуг сбытовой компании, что возможно путем выхода потребителя, заключившего «прямой» договор с сетевой организацией, на покупку электроэнергии на оптовом рынке электроэнергии либо за счет перехода к другой энергосбытовой компании с более низкой сбытовой надбавкой, подлежат отклонению судом апелляционной инстанции как нормативно необоснованные и документально не подтвержденные.

Следовательно, отнесение ответчиком указанной группы сведений к числу ложных, искаженных сведений следует признать правомерным.

В опубликованных в средствах массовой информации статьях общество также указывало на то, что потребитель при «прямом» заключении договора с сетевой организацией не рискует попасть под ограничение подачи электроэнергии, которое может быть введено при неисполнении договорных обязательств сбытовой компанией перед сетевой организацией.

Суд апелляционной инстанции считает, что отнесение ответчиком указанной информации к ложной и искаженной является правомерным по следующим основаниям.

Согласно пункту 161 Правил № 530 ограничение режима потребления может вводиться в следующих случаях:

а) неисполнение или ненадлежащее исполнение **потребителем обязательств по оплате электрической энергии и услуг**, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, в том числе по предварительной оплате, если такое условие предусмотрено соответствующим договором с потребителем (далее - неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем своих обязательств);

б) прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя, поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю (далее - прекращение обязательств сторон по договору);

в) выявление фактов бездоговорного потребления электрической энергии или безучетного потребления электрической энергии;

г) выявление неудовлетворительного состояния энергетических установок (энергопринимающих устройств) потребителя, удостоверенного органом государственного энергетического надзора, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и здоровью людей;

д) возникновение (угроза возникновения) аварийных электроэнергетических режимов;

е) возникновение внерегламентных отключений;

ж) наличие обращения потребителя.

Иных оснований ограничения режима потребления Правила № 530 не предусматривают.

В соответствии с пунктом 31 Правил недискриминационного доступа № 861 в случае, если потребителем услуг по передаче электрической энергии является гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация), приостановление оказания услуг по передаче вводится путем ограничения потребления электрической энергии **в отношении потребителей электрической энергии, в интересах которых заключен договор на передачу электрической энергии и которые имеют не урегулированную соглашением сторон задолженность по договорам с гарантирующим поставщиком** (энергосбытовой организацией). Информация об указанных потребителях передается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией) сетевой организации в срок, не превышающий 3 рабочих дней с даты получения соответствующего запроса от сетевой организации.

Потребитель услуг (потребитель электрической энергии, в интересах которого заключается договор) не может быть ограничен в потреблении электрической энергии менее величины мощности, установленной в акте согласования аварийной и технологической брони, за исключением случаев, установленных законодательством Российской Федерации.

В случае если потребитель электрической энергии согласно требованиям нормативных правовых актов включен в перечень потребителей (отдельных объектов), ограничение режима потребления которых ниже уровня аварийной брони не допускается, составляется акт согласования аварийной и технологической брони.

Акт согласования аварийной и технологической брони составляется потребителем электрической энергии и направляется сетевой организации (гарантирующему поставщику, энергосбытовой организации) в течение 3 рабочих дней с даты заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии (договора энергоснабжения).

При заключении с потребителем электрической энергии договора энергоснабжения гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация), выступающий потребителем услуг по передаче электрической энергии, получает от потребителя электрической энергии акт согласования аварийной и технологической брони и после получения такого акта направляет его для подписания сетевой организации.

При заключении потребителем электрической энергии договора на передачу электрической энергии с сетевой организацией и заключении таким потребителем договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией), сетевая организация при получении от потребителя электрической энергии акта согласования аварийной и технологической брони направляет его копию гарантирующему поставщику (энергосбытовой организации).

Потребитель, нарушивший требования настоящего пункта в части обязанности составления акта согласования аварийной и технологической брони, несет ответственность перед сетевой организацией (гарантирующим поставщиком, энергосбытовой организацией) в порядке, предусмотренном договором оказания услуг по передаче электрической энергии (договором энергоснабжения).

Из содержания изложенных норм права следует, что сетевая организация (заявитель) вправе производить ограничение подачи электрической энергии по договору оказания услуг по передаче электрической энергии только в отношении недобросовестных потребителей гарантирующего поставщика, согласно информации, переданной гарантирующим поставщиком по запросу сетевой организации.

Кроме того, в Приложении № 6 к договору от 14.01.2009 оказания услуг по передаче электроэнергии «Регламент взаимодействия исполнителя и заказчика при ограничении режима потребления электроэнергии потребителям заказчика и при возобновлении их электроснабжения» (т. 7 л.д. 98-111) предусмотрены случаи ограничения режима потребления электроэнергии, в том числе, по заявке гарантирующего поставщика в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением **потребителем обязательств по оплате**; при присоединении потребителем энергопринимающих устройств с нарушением установленного Правилами № 861 порядка технологического присоединения; при выявлении фактов бездоговорного потребления электроэнергии; безучетного потребления электроэнергии (пункт 1).

Следовательно, ссылка общества «МРСК Сибири» в опубликованных в средствах массовой информации статьях о том, что потребитель при «прямом» заключении договора с сетевой организацией не рискует попасть под ограничение подачи электроэнергии, которое может быть введено при неисполнении договорных обязательств сбытовой компанией перед сетевой организацией, не основана на нормах действующего законодательства.

Довод общества о том, что опубликованные сведения о возможном введении ограничения в подаче электроэнергии в отношении заинтересованного лица при неисполнении им договорных обязательств являются действительными и соответствуют подпункту «а» пункта 29, пункту 4 Правил недискриминационного доступа №861, пункту 9.6 договора от 14.01.2009 о возможности приостановить оказание услуг в случае возникновения задолженности Заказчика (ОАО «Красноярскэнергосбыт») по оплате услуг за 2 и более периода платежа (т. 7 л.д. 29), подлежат отклонению судом апелляционной инстанции в силу следующего.

В соответствии с пунктом 4 Правил недискриминационного доступа № 861 **потребителями услуг по передаче электрической энергии являются:**

- лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики;
- технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии;
- энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно подпункту «а» пункта 29 Правил № 861 сетевая организация приостанавливает исполнение обязательств по договору в случае возникновения у **потребителя услуг** задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа. **Если потребителем услуг по передаче электрической энергии является гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация), расчет задолженности производится за вычетом задолженности сетевой организации по оплате электрической энергии** для компенсации потерь электрической энергии перед данным гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией).

Следовательно, подпунктом «а» пункта 29 Правил № 861 предусмотрен специальный механизм урегулирования расчетов по договору оказания услуг по передаче электроэнергии между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком. При этом, ограничение режима потребления электроэнергии для потребителя электроэнергии данной нормой не предусмотрено.

Кроме того, в пункте 2 Правил № 530 определено, что покупатели электрической энергии - это **потребители**, гарантирующие поставщики, энергосбытовые организации, энергоснабжающие организации, исполнители коммунальных услуг и производители электрической энергии, приобретающие электрическую энергию на розничном рынке для собственных нужд и (или) в целях перепродажи (оказания коммунальных услуг), а также сетевые организации, приобретающие электрическую энергию для собственных нужд и для компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании электрических сетях.

Согласно пункту 3 Правил № 530 субъектами розничных рынков являются:

- а) **потребители** электрической энергии (далее - потребители);
- б) гарантирующие поставщики;
- в) энергосбытовые организации;
- г) энергоснабжающие организации, осуществляющие продажу потребителям произведенной или купленной электрической энергии и совмещающие эту деятельность с деятельностью по передаче электрической энергии (далее - энергоснабжающие организации);
- д) исполнители коммунальных услуг, приобретающие электрическую энергию в целях оказания гражданам коммунальных услуг;
- е) сетевые организации и иные владельцы объектов электросетевого хозяйства;
- ж) производители (поставщики) электрической энергии, продажа которой не осуществляется на оптовом рынке;
- з) системный оператор и иные субъекты оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах.

Системное толкование положений подпункта «а» пункта 161 Правил № 530, пунктов 2, 3, 4, 29 и 31 Правил № 861 позволяет сделать вывод о том, что в случае обеспечения передачи электроэнергии потребителю путем заключения договора между гарантирующим поставщиком и сетевой организацией, ограничение режима потребления может вводиться в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате **электрической энергии и услуг**, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей, где под потребителем, в том числе в подпункте «а» пункта 161 Правил № 530, следует понимать непосредственного потребителя электрической энергии, который не исполняет или ненадлежащим образом исполняет обязательства по оплате электрической энергии и связанных с электроснабжением услуг.

Пунктом 9.6 договора от 14.01.2009 (т. 7 л.д. 29) предусмотрено, что исполнитель (общество) вправе приостановить оказание услуг по договору в случаях:

- возникновения задолженности заказчика (третьего лица) по оплате услуг за 2 и более периода платежа;
- невыполнение потребителем заказчика условия договора, касающихся обеспечения функционирования устройств релейной защиты, противоаварийной и режимной автоматики по согласованию с заказчиком;
- в иных случаях, установленных Правилами розничных рынков.

Вместе с тем, указанное заявителем положение п. 9.6 договора от 14.01.2009 следует толковать с учетом названного выше Регламента взаимодействия исполнителя и заказчика при ограничении режима потребления электроэнергии потребителям заказчика и при возобновлении их электроснабжения (т. 7 л.д. 98-111) и положений соответствующих нормативных правовых актов, которые такое основание ограничения режима потребления электроэнергии, как задолженность заказчика (третьего лица), не предусматривают.

Выводы антимонопольного органа о том, что распространенные обществом сведения о недостаточной финансовой устойчивости третьего лица являются неточными и искаженными, суд апелляционной инстанции считает обоснованными в силу следующего.

В газете «Красноярский рабочий» от 19.05.2009 № 85 (25817) в интервью с заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг общества «МРСК Сибири» Мананниковым Д.А. «Ближе к клиенту. Заключение прямых договоров сделает схему рыночных отношений прозрачной», в обоснование необходимости заключения прямых договоров говорится о том, что «схема, когда между сетевой компанией и потребителями стояла сбытовая компания начинает давать сбой. Это связано с недостаточной финансовой устойчивостью сбытовых компаний, которые в условиях финансового кризиса не способны в полной мере обеспечить четкое исполнение договоров как поставки, так и передачи электроэнергии».

В статье «Прямые договоры работают на энергетическую безопасность региона» («МК в Красноярске» от 20-27 мая 2009) общество «МРСК Сибири» сообщает о необходимости заключения прямых договоров и предлагаемых выгодах в заключении договоров с обществом «МРСК Сибири» по сравнению с договорами, заключаемыми с ОАО «Красноярскэнергосбыт». В указанной статье также содержится информация о том, что «Отлаженная схема, когда между сетевой компанией и потребителями стояла сбытовая компания, начинает давать сбой. Это связано с недостаточной устойчивостью сбытовых компаний, которые в условиях финансового кризиса не способны в полной мере обеспечить четкое исполнение договоров – как поставки, так и передачи электроэнергии».

В статье «МРСК Сибири» заключает прямые договоры с крупными потребителями» (газета «Коммерсант» Сибирь, 17.06.2009 № 106) указано, что «Важно, чтобы у потребителей был выбор – у кого и по какой цене покупать электроэнергию. Например, сегодня энергосбытовые компании имеют свою наценку в стоимости оказанных услуг по электроснабжению. Прямые договоры позволят снизить стоимость этой услуги. Одной из причин такого решения называются долги сбытовых компаний... В частности, задолженность ОАО «Красноярскэнергосбыта» 301 млн. рублей».

Публикации ОАО «МРСК Сибири» на Интернет – сайте ОАО «МРСК Сибири» [http://mrsk-sib.ru/clients/pryam\\_dog/](http://mrsk-sib.ru/clients/pryam_dog/), На Интернет – сайте «Независимое информационное агентство» содержали следующие сравнительные формулировки: «переход на прямые договоры позволит сетевым компаниям более качественно выстраивать отношения с клиентами», «когда потребитель напрямую работает с поставщиком услуги, вопросы решаются более оперативно и гибко», «увеличение количества прямых договоров сделает схему рыночных отношений максимально прозрачной», «то, что филиал МРСК «Сибири» - «Красноярскэнерго» работает убыточно, оттягивает на себя ресурсы других территорий, связано с неплатежами «РУСАЛа» и долгами «Красноярскэнергосбыта».

Вместе с тем, обстоятельства наличия определенной задолженности Красноярскэнерго, убыточности, «непрозрачности» отношений, а также обстоятельства невозможности в полной мере обеспечить четкое исполнение договоров как поставки, так и передачи электроэнергии заявителем не подтверждены какими-либо доказательствами, в связи с чем, не могут быть признаны достоверными.

Довод общества о том, что сумма задолженности подтверждается актами сверки и третьим лицом не оспаривается, подлежит отклонению судом апелляционной инстанции как несостоятельный, поскольку точная сумма задолженности при наличии спора в суде может быть подтверждена только вступившим в законную силу решением суда.

Действия общества по опубликованию указанной неточной, ложной и недостоверной информации направлены на то, чтобы освоить ту часть обозначенного выше товарного рынка, которая занята Красноярскэнергосбытом, то есть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могли причинить Красноярскэнергосбыту убытки в силу следующего.

В соответствии с пунктом 25 Правил № 530 гарантирующим поставщиком может быть любая коммерческая организация независимо от формы собственности и осуществляемых ею на розничных рынках электрической энергии функций, удовлетворяющая определенным требованиям, в том числе: показателям финансового состояния гарантирующего поставщика.

Показателям финансового состояния гарантирующего поставщика являются:

- а) оборачиваемость кредиторской задолженности;
- б) доля просроченной кредиторской задолженности в общей величине кредиторской задолженности;
- в) текущий коэффициент ликвидности;
- г) коэффициент финансовой независимости.

В силу пункта 56 Правил № 530 уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, в случаях если такие уполномоченные органы не определены) в течение 45 дней с даты вступления в силу настоящих Правил согласовывают определенные в соответствии с пунктами 54 и 55 настоящих Правил границы зон деятельности гарантирующих поставщиков и в течение 5 дней с даты согласования уведомляют о принятом решении организации, получившие статус гарантирующего поставщика, а также направляют в федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов перечень организаций, получивших статус гарантирующего поставщика на территории данного субъекта Российской Федерации, с указанием зон их деятельности, перечень организаций, которые направили заявление об отказе от статуса гарантирующего поставщика, а также перечень организаций, которым отказано в присвоении статуса гарантирующего поставщика с указанием причин такого отказа (в связи с несоответствием предусмотренным пунктом 36 настоящих Правил требованиям), и организаций, которые лишены статуса гарантирующего поставщика в соответствии с пунктом 40 настоящих Правил. Указанные сведения учитываются при формировании федерального информационного реестра гарантирующих поставщиков и зон их деятельности, ведение которого осуществляет федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов.

На основании приказа Федеральной службы по тарифам от 24.09.2007 № 220-э «О включении организаций в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности» ОАО «Красноярскэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика в Красноярском крае. Границы зон деятельности ОАО «Красноярскэнергосбыт» - административные границы Красноярского края, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности следующих гарантирующих поставщиков: ГУП учреждения УП-288/2 ГУИН Минюста России по Красноярскому краю, ООО "Ярцевская лесопромышленная компания", ОАО "Северное", Козинское МУП ЖКХ Кежемского района, СПК "Родина", ФГУП "Авиапредприятие "Черемшанка", Туруханское МУП "Туруханскэнерго".



Из представленного третьим лицом в материалы дела расчета убытков Красноярскэнергосбыт (т. 3 л.д. 101) следует, что изменение схемы договорных отношений при расчетах может привести к снижению выручки третьего лица, полученной по договорам энергоснабжения, что отрицательно отразится на показателях финансового состояния Красноярскэнергосбыта (снижение отгрузки на величину стоимости услуг по передаче электроэнергии приводит к росту показателя оборачиваемости кредиторской задолженности, фактическое значение которого не должно превышать установленный норматив – 35 дней), и, как следствие, может угрожать сохранению статуса гарантирующего поставщика.

С учетом изложенного, довод общества о возможности корректирования объема передаваемой электрической энергии путем внесения изменений в перечень точек поставки электроэнергии (Приложение № 3 к договору), не влияет на вывод суда апелляционной инстанции о возможном причинении указанных убытков третьему лицу недобросовестными действиями заявителя.

Установив изложенные обстоятельства, исследовав и оценив в соответствии со статьей 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации представленные в материалы дела доказательства и доводы сторон, суд апелляционной инстанции пришел к выводу о том, что недобросовестные действия общества по распространению ложных, неточных или искаженных сведений, которые могли причинить убытки третьему лицу либо нанести ущерб его деловой репутации, противоречат законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Поскольку в действиях общества установлены признаки недобросовестной конкуренции в форме распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могли причинить убытки третьему лицу либо нанести ущерб его деловой репутации, то основания для признания незаконным решения антимонопольного органа от 01.12.2009 по делу № 348-14-09, которым общество «МРСК Сибири» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции, отсутствуют.

Таким образом, решение суда первой инстанции является законным и обоснованным, суд апелляционной инстанции не находит оснований для его отмены и удовлетворения апелляционной жалобы.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 333.21 Налогового кодекса Российской Федерации расходы общества по оплате государственной пошлины в сумме 1000 руб. согласно платежному поручению от 05.04.2010 № 6268 за рассмотрение апелляционной жалобы подлежат отнесению на общество.

Руководствуясь статьями 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Третий арбитражный апелляционный суд

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Решение Арбитражного суда Красноярского края от «15» марта 2010 года по делу № А33-405/2010 оставить без изменения, апелляционную жалобу без удовлетворения.

Настоящее постановление вступает в законную силу с момента его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев в Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа через суд, принявший решение.

Председательствующий

Г.А. Колесникова

Судьи

О.И. Бычкова

Л.Ф. Первухина

