

ООО «ЭСКБ»
450080, г. Уфа,
ул. Степана Злобина, 31/4

МУП «Уфаводоканал»
450098, г. Уфа,
ул. Российская, д. 157/2

ООО «Башкирэнерго»
450096, РБ, г.Уфа,
ул. Комсомольская, 126

РЕШЕНИЕ

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть объявлена 20.12.2017.

В полном объеме решение изготовлено 11.01.2018.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены комиссии:

< ... > – начальник отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

< ... > – главный государственный инспектор отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

рассмотрев дело №А-110/10-17, возбужденное в отношении ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в отказе от заключения договора с МУП «Уфаводоканал» на оказание услуг по передаче электрической энергии на объекты, указанные в договорах электроснабжения №№10600588, 10600546, заключенных с ООО «ЭСКБ»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республики Башкортостан поступило заявление (вх.№9211 от 13.07.2017, вх.№7421 от 08.06.2017, вх.№7421 от 09.06.2017) МУП «Уфаводоканал» (450098, РБ, г. Уфа, ул. Российская, 157/2) (далее – Предприятие, Заявитель), ООО «ЭСКБ» (450080, г. Уфа, ул. Степана Злобина, 31/4) с жалобой на действия ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) (далее также - Ответчик), выразившиеся в отказе от заключения договора с МУП «Уфаводоканал» на оказание услуг по передаче электрической энергии на объекты, указанные в договорах электроснабжения №№10600588, 10600546, заключенных с ООО «ЭСКБ».

Исходя из сведений, представленных Заявителем, МУП «Уфаводоканал» является потребителем услуг по передаче электрической энергии. ООО «Башкирэнерго» является территориальной сетевой организацией, эксплуатирующей распределительные электрические сети, расположенные на территории Республики Башкортостан, и оказывающие услуги по передаче электрической энергии потребителям услуг.

Правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической энергии установлены Федеральным законом от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике).

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг определены Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее – Правила №861).

Согласно п. 4 Правил №861, услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии (далее - договор).

В соответствии с п. 2. ст. 26 Закона об электроэнергетике и п. 9 Правил №861, договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

Согласно пункту 18 Правил №861, лицо, которое намерено заключить договор (далее - заявитель), направляет в сетевую организацию:

а) заявление о заключении договора с указанием следующих сведений, подтверждаемых прилагаемыми к нему копиями документов:

в отношении заявителей (потребителей электрической энергии) - физических лиц, за исключением индивидуальных предпринимателей, - фамилия, имя и отчество, дата и номер договора энергоснабжения, место нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор;

в отношении заявителей (потребителей электрической энергии) - юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - наименование, идентификационный номер налогоплательщика, дата и номер договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенного на оптовом и (или) розничном рынках электрической энергии, место нахождения заявителя, место нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, а также в случае, если в границах балансовой принадлежности помимо энергопринимающих устройств расположены объекты по производству электрической энергии (мощности), - место нахождения таких объектов;

величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, с ее распределением по точкам поставки;

срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии, подтверждаемый выпиской из договора энергоснабжения о дате начала снабжения электрической энергией указанного в заявлении потребителя электрической энергии, представляемой гарантирующим поставщиком или энергосбытовой организацией, или выпиской из договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), содержащей сведения о дате начала продажи электрической энергии потребителю электрической энергии, о точках поставки по договору, а также о реквизитах лица, выступающего продавцом по такому договору, представляемой заявителем, который заключил такой договор, либо выпиской из договора о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии и мощности, предоставляемой заявителем;

б) акт об осуществлении технологического присоединения (при его наличии);

в) однолинейную схему электрической сети заявителя (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор) с указанием точек присоединения к объектам электросетевого хозяйства;

г) акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон (при их наличии);

д) документы, содержащие описание приборов учета, установленных в отношении энергопринимающих устройств, с указанием типов приборов учета и их классов точности, мест их установки, заводских номеров, даты предыдущей и очередной государственной поверки, межповерочного интервала;

е) копию договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению - в случае заключения договора с организацией по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью;

ж) проект договора - по желанию заявителя;

з) акт согласования технологической и (или) аварийной брони (при его наличии).

Согласно пункту 20 Правил №861, сетевая организация в течение 30 дней с даты получения документов, предусмотренных в пункте 18 настоящих Правил, обязана их рассмотреть и направить заявителю подписанный сетевой организацией проект договора или мотивированный отказ от его заключения либо протокол разногласий к проекту договора в установленном порядке.

Пунктом 21 Правил №861 установлено, что в случае отсутствия в представленных документах сведений, указанных в подпункте "а" пункта 18 настоящих Правил, сетевая организация в течение 6 рабочих дней уведомляет об этом заявителя и в 30-дневный срок с даты получения недостающих сведений рассматривает заявление.

20.02.2017 МУП «Уфаводоканал» обратилось с письмом №01/1706 от 20.02.2017 к ООО «Башкирэнерго» о заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии на объекты Предприятия, указанные в договорах электроснабжения №№10600588, 10600546 от 01.01.2015, заключенных с ООО «ЭСКБ».

ООО «Башкирэнерго» в своем ответе №БЭ/171-654 от 02.03.2017 отложило рассмотрение обращения Предприятия о заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии до предоставления предприятием дополнительных сведений, указанных в подпункте «а» пункта 18 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861.

Предприятие письмом №01/3226 от 03.04.2017 направило обществу запрашиваемую информацию и документы.

ООО «Башкирэнерго» письмом №БЭ/1.7.1-654-2 вновь запросило дополнительную информацию для заключения договора.

Предприятие письмом №01/4828 от 11.05.2017 направило дополнительную информацию, при этом указав, что часть запрашиваемой информации содержится в ранее представленных документах.

Как указывает Заявитель, все энергопринимающие устройства объектов Предприятия в настоящее время имеют технологическое присоединение к объектам сетевой организации в соответствии с действующим договором электроснабжения №10600588 (Приложение №1 «Договорные величины потребления электрической энергии и мощности»), где содержатся сведения о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств с ее распределением по точкам поставки, что соответствует пункту 2 Правил №861.

Кроме того, Предприятие отмечает, что Правилами не предусмотрено предоставление величин максимальной мощности энергопринимающих устройств актом разграничения балансовой принадлежности электросетей и актом разграничения эксплуатационной (АПРБ). Также неправомерно требование о предоставлении правоустанавливающих документов на объекты, в отношении которых планируется заключение договора.

Проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии Заявителю

представлен не был.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», услуги по передаче электрической энергии являются естественной монополией. Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В связи с наличием в действиях (бездействии) ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126), выразившихся в экономически или технологически не обоснованном отказе либо уклонении от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии, в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Башкортостанским УФАС России, на основании статьи 39.1, выдано предупреждение №5/65-10 от 19.06.2017 ООО «Башкирэнерго» о необходимости в течение 10 дней со дня получения настоящего Предупреждения прекращения указанных действий путем направления МУП «Уфаводоканал» (452410, РБ, г. Уфа, ул. Российская, 157/2) договора оказания услуг по передаче электрической энергии на объекты Заявителя, указанные в договорах электроснабжения №№10600588, 10600546, заключенных с ООО «ЭСКБ».

Письмом вх.№8662 от 05.07.2017 ООО «Башкирэнерго» сообщило, что в связи с отсутствием в обращении МУП «Уфаводоканал» необходимой информации: (о дате и номере договора купли-продажи электрической энергии, о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств с распределением ее по точкам поставки, выписки из договора купли-продажи электрической энергии, актов об осуществлении технологического присоединения, однолинейных схем электрической сети, актов разграничения балансовой принадлежности сетей и эксплуатационной ответственности сторон, документов, содержащих описание приборов учета, актов согласования технологической и (или) аварийной брони), предусмотренной п. 18 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической

энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861, ООО «Башкирэнерго» уведомило об указанных обстоятельствах МУП «Уфаводоканал» в соответствии с п. 21 Правил.

Согласно письму ООО «Башкирэнерго» вх.№8662 от 05.07.2017, в последующем, письмами исх.№01/3266 от 03.04.2017, №01/4828 от 11.05.2017, №01/6525 от 16.06.2017, МУП «Уфаводоканал», ссылаясь на исполнение со своей стороны п. 18 Правил дополнительно представляло документы в адрес ООО «Башкирэнерго». При этом все представляемые МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго» документы не содержали следующих обязательных сведений, предусмотренных п. 18 Правил:

- выписки из договора купли-продажи электрической энергии, содержащей сведения, в том числе, о точках поставки по договору;

- сведений о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, с ее распределением по точкам поставки, подтвержденной документами о технологическом присоединении, как это предусмотрено п. 2 Правил - в отношении значительной части энергопринимающих устройств.

Более того, как указывает ООО «Башкирэнерго», ООО «ЭСКБ» письмом исх. №132/10/1-2671 от 01.06.2017 сообщило об отсутствии заключенного договора купли-продажи электрической энергии с МУП «Уфаводоканал», что является необходимым для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии, а также уведомило об урегулировании поставки электрической энергии в рамках ранее заключенного договора электроснабжения.

Вместе с этим, 09.03.2017 ООО «ЭСКБ» заключило с МУП «Уфаводоканал» договор купли-продажи электрической энергии №011600001 со сроком действия с 01.04.2017.

МУП «Уфаводоканал» указывает, что неоднократно обращалось и предоставляло в ООО «Башкирэнерго» документы для заключения договора оказания услуг, однако ООО «Башкирэнерго» уклоняется от заключения договора под предлогом отсутствия информации, которая фактически у последнего имеется.

Указанные действия (бездействие) в совокупности со ст. 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» являются нарушением п.5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками)).

Таким образом, ООО «Башкирэнерго» не выполнило предупреждение Башкортостанского УФАС России №5/65-10 от 19.06.2017 по устранению признаков нарушения п.5 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», т.к. договор на передачу электрической энергии в адрес МУП «Уфаводоканал» направлен не был.

Доводы ООО «Башкирэнерго» о том, что МУП «Уфаводоканал» не представлены необходимые для заключения договора сведения, Комиссия признает необоснованным, по следующим основаниям.

Согласно пункту 18 Правил №861, лицо, которое намерено заключить договор (далее - заявитель), направляет в сетевую организацию:

- в отношении заявителей (потребителей электрической энергии) - юридических лиц и

индивидуальных предпринимателей - наименование, идентификационный номер налогоплательщика, дата и номер договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенного на оптовом и (или) розничном рынках электрической энергии, место нахождения заявителя, место нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, а также в случае, если в границах балансовой принадлежности помимо энергопринимающих устройств расположены объекты по производству электрической энергии (мощности), - место нахождения таких объектов;

указанные сведения направлены письмами от 20.02.2017г. исх.№01/1706, 03.04.2017г. исх.№01/3266 и от 11.05.2017г. исх.№01/4828 МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго»;

- величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, с ее распределением по точкам поставки;

указанные сведения направлены письмами от 20.02.2017г. исх.№01/1706, 03.04.2017г. исх.№01/3266 и от 11.05.2017г. исх.№01/4828 МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго»: данные о величине максимальной мощности указаны в актах разграничения балансовой принадлежности электросетей и разграничения эксплуатационной ответственности сторон, а также в Приложении №1 «Договорные величины потребления электрической энергии и мощности»;

- срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии, подтверждаемый выпиской из договора энергоснабжения о дате начала снабжения электрической энергией указанного в заявлении потребителя электрической энергии, представляемой гарантирующим поставщиком или энергосбытовой организацией, или выпиской из договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), содержащей сведения о дате начала продажи электрической энергии потребителю электрической энергии, о точках поставки по договору, а также о реквизитах лица, выступающего продавцом по такому договору, представляемой заявителем, который заключил такой договор, либо выпиской из договора о присоединении к торговой системе оптового рынка электрической энергии и мощности, предоставляемой заявителем;

указанные сведения направлены письмами от 20.02.2017г. исх.№01/1706, 03.04.2017г. исх.№01/3266 и от 11.05.2017г. исх.№01/4828 МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго»;

- однолинейную схему электрической сети заявителя (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор) с указанием точек присоединения к объектам электросетевого хозяйства – сведения направлены письмами 20.02.2017г. исх.№01/1706, от 03.04.2017г. исх.№01/3266 МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго»;

- документы, содержащие описание приборов учета, установленных в отношении энергопринимающих устройств, с указанием типов приборов учета и их классов точности, мест их установки, заводских номеров, даты предыдущей и очередной государственной поверки, межповерочного интервала;

сведения направлены письмом от 03.04.2017г. исх.№01/3266 МУП «Уфаводоканал» в адрес ООО «Башкирэнерго»;

Копия договора об оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению не предоставляется, так как заключается договор оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Башкирэнерго».

Требования, установленные в подпунктах «б», «г», «ж», «з» пункта 18 Правил №861 также не предоставляются, так как не являются обязательными.

Стоит отметить, что подпунктами «б», «г» прямо установлено, что акт об осуществлении технологического присоединения, акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон предоставляются при их наличии, следовательно, действующее законодательство не предусматривает обязанность потребителя в предоставлении указанных документов при заключении договора на передачу электрической энергии.

При этом письмом от 03.04.2017г. исх.№01/3266 МУП «Уфаводоканал» направило в адрес ООО «Башкирэнерго» акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон, согласно которым энергопринимающие устройства Заявителя надлежаще присоединены к сетям сетевой организации.

При этом Заявителем также предоставлялись акты разграничения балансовой принадлежности электросетей и акты разграничения эксплуатационной ответственности сторон, в которых отражены величины максимальной мощности энергопринимающих устройств Заявителя (в частности №10600588 от 01.05.2015, №588 от 15.12.2015, №70 от 16.04.2014, №13 от 18.08.2014, №б/н от 20.02.2014, №11 от 13.05.2014, №12 от 13.05.2014), вместе с этим, в отношении указанных энергопринимающих устройств Заявителя договор на передачу электрической энергии также заключен не был.

Пунктом 11 Правил №861 установлено, что в отношении потребителей электрической энергии, в интересах которых заключается договор, сетевая организация вправе в целях определения технических характеристик энергопринимающих устройств, необходимых для оказания услуг по передаче электрической энергии, запросить у соответствующих лиц и (или) уполномоченных органов государственной власти сведения и документацию о технологическом присоединении.

Комиссия также отмечает, что Определением Башкортостанского УФАС России от 14.08.2017, 05.09.2017, 19.09.2017, 19.10.2017, 07.11.2017 у ООО «Башкирэнерго» были запрошены письменные пояснения о необходимых для предоставления МУП «Уфаводоканал» документах для заключения договора на передачу электрической энергии – во исполнение требований п.18 Правил №861: о предоставлении величины максимальной мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, с ее распределением по точкам поставки; о дате начала снабжения электрической энергией, о точках поставки по договору.

Вместе с этим, указанные сведения раскрывающие доводы ООО «Башкирэнерго» о предоставлении МУП «Уфаводоканал» не надлежащих документов, во исполнение требований действующего законодательства, в адрес Управления представлены не были.

Таким образом, сведения, необходимые для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств предоставлены МУП «Уфаводоканал» в полном объеме.

Отказ от заключения договора с МУП «Уфаводоканал» на оказание услуг по передаче электрической энергии, содержит признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», которое доведено до конца последующим невыполнением сетевой организацией предупреждения Башкортостанского УФАС России №5/65-10 от 19.06.2017, а потому считается оконченным.

ООО «Башкирэнерго» представило письменные пояснения (исх.№БЭ/14.24.1-4206 от 07.12.2017), согласно которым сетевая организация не согласна с вменяемым правонарушением по следующим основаниям.

Как указывает ООО «Башкирэнерго», действия общества по отказу МУП «Уфаводоканал» в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии при наличии уже заключенного договора оказания услуг с ООО «ЭСКБ» и оказании таких услуг не является нарушением антимонопольного законодательства, в частности пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а фактически является гражданско-правовым спором, который должен разрешаться в судебном порядке.

Вместе с этим, в соответствии с пунктом 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

С учетом приведенной нормы заинтересованное лицо самостоятельно избирает способ защиты нарушенного права, в том числе может обратиться за защитой нарушенного права в административном порядке (пункт 2 статьи 11 ГК РФ).

Статьей 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) установлено, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется в случаях, предусмотренных законом.

Пунктом 20 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», ВАС разъяснил, что право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принадлежит субъекту спорных правоотношений. Закон не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке (путем рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушениях антимонопольного законодательства) исключается при наличии возможности обратиться в арбитражный суд или, наоборот, является обязательным условием обращения лиц, чьи права нарушены, в суд.

Таким образом, пунктом 2 ст. 11 Гражданского кодекса РФ и главой 9 Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность защиты гражданских прав в административном порядке в случае, установленном законом. Антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

В соответствии с п. 1 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их

вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона.

Занимая доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии ООО «Башкирэнерго» обязано соблюдать запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе не допускать действий, которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Положения пункта 5 части 1 указанной статьи и рассматриваемые в рамках антимонопольного дела в отношении ООО «Башкирэнерго», устанавливающие запрет на действия доминанта, связанные с отказом от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками).

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Следует отметить, что злоупотребление доминирующим положением заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права другого хозяйствующего субъекта и (или) интересы других лиц.

Исходя из норм статьи 10 Гражданского кодекса РФ, установлены пределы осуществления гражданских прав - не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Доводы ООО «Башкирэнерго» о том, что сведения, необходимые для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств предоставлены МУП «Уфаводоканал» не в полном объеме, Комиссией отклоняются, так как противоречат материалам дела.

Письмом от 20.02.2016г. исх.№01/1706 МУП «Уфаводоканал» направил оферту в адрес ООО «Башкирэнерго» о заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии.

Со стороны МУП «Уфаводоканал» предоставлен весь пакет документов, предусмотренный пунктом 18 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, в целях заключения договора на оказание услуг, в том числе информацию:

- о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых заявитель намерен заключить договор, с ее распределением по точкам поставки - сведения направлены письмами от 20.02.2017г. исх.№01/1706, 03.04.2017г. исх.№01/3266. Данные о величине максимальной мощности указаны как в актах разграничения балансовой принадлежности электросетей и разграничения эксплуатационной ответственности сторон, так и в Приложении №1 «Договорные величины потребления электрической энергии и мощности»;

- о сроке начала оказания услуг по передаче электрической энергии, подтверждаемый выпиской из договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), содержащей сведения о дате начала продажи электрической энергии потребителю электрической энергии - сведения направлены письмом от 03.04.2017г. исх.№01/3266 приложение 1- Копия (лист 1,7,8) договора купли – продажи электрической энергии. Последующие ответы со стороны ООО «Башкирэнерго» подтверждают предоставление указанного документа (исх.№БЭ/1.7.1.-654-2от 12.04.2017г., исх.№БЭ/1.7.3.-1689 от 18.05.2017г.).

Рассматривая доводы ООО «Башкирэнерго» об отсутствии в представленной МУП «Уфаводоканал» выписке из договора купли-продажи сведений о сроке начала оказания услуг по передаче электрической энергии, Комиссия отмечает следующее.

Письмами от 20.02.2017г. исх.№№01/1707, 01/1705 МУП «Уфаводоканал» уведомил ООО «ЭСКБ» о расторжении договоров электроснабжения №10600588 и №10600546 от 01.01.2015г., с одновременным заключением договора купли – продажи электрической энергии, со сроком начала действия договора с 01.04.2017г.

13.03.2017г. ООО «ЭСКБ» направило в адрес МУП «Уфаводоканал» подписанный договор купли – продажи электрической энергии №011600001 от 09.03.2017г.

Согласно пункту 29 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442, по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а потребитель (покупатель) обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность).

Исполнение обязательств гарантирующего поставщика по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) осуществляется:

начиная с указанных в договоре даты и времени, но не ранее заключения потребителем (покупателем) договора оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающего устройства потребителя и не ранее даты и времени передачи победителю конкурса на право заключения договора аренды либо концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов этих систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, такого энергопринимающего устройства по заключенному в соответствии с законодательством Российской Федерации договору аренды либо концессионному соглашению в случае, если договор либо концессионное соглашение заключается с указанным победителем в отношении такого энергопринимающего устройства.

Учитывая во взаимосвязи п. 10.1 договора купли-продажи, согласно которому исполнение обязательств гарантирующего поставщика осуществляется с

01.04.2017г., но не ранее даты и времени начала оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств потребителя, а также п. 29 Основных положений, начало действия договора купли-продажи связано с датой и временем начала оказания услуг по передаче электрической энергии, по договору с сетевой организацией.

Вместе с этим, по настоящее время ООО «Башкирэнерго» договор на оказания услуг по передаче электрической энергии с МУП «Уфаводоканал» не заключен.

Таким образом, МУП «Уфаводоканал» лишено возможности приобретать электрическую энергию по отдельному договору купли-продажи электрической энергии, заключенному с ООО «ЭСКБ», при отсутствии подписанного договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Башкирэнерго».

В связи с чем, вопреки доводам ООО «Башкирэнерго» о том, что права МУП «Уфаводоканал» не нарушены, так как у потребителя заключен договор с энергоснабжающей организацией, со стороны сетевой организации нарушено право МУП «Уфаводоканал» на заключение договора на оказание услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией.

Более того, как указывалось ранее, согласно Постановлению Пленума Высшего арбитражного суда от 30.06.2008 №30, 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.

Согласно пункту 9 Правила №861, договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным, обязательным к заключению для сетевой организации. Пунктом 24 Правил №861 установлены случаи отказа сетевой организации от заключения договора.

Материалами дела подтверждается, что отказ ООО «Башкирэнерго» от заключения договора не основан на положениях пункта 24, 27 Правил №861, не мотивирован экономическими или технологическими причинами невозможности заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Комиссия также отмечает, что приведенный пунктом 18 Правил №861 перечень документов является исчерпывающим; требование ООО «Башкирэнерго» о предоставлении правоустанавливающих документов является неправомерным (определение ВАС РФ от 22.04.2013г. №4534/13).

Соответственно, довод ООО «Башкирэнерго» о том, что сетевая организация не совершала действий, которые направлены на ограничение конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц, не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Обратная позиция приводит к необоснованному выводу о том, что любое лицо, заключившее договор электроснабжения, впоследствии не имеет права заключить договор на оказание услуг по передаче электрической энергии, который является для сетевой организации публичным.

Таким образом, Комиссия приходит к итоговому выводу, что ООО «Башкирэнерго» совершены действия, недопустимые в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10, Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке передачи электрической энергии, выраженные в отказе от заключения договора с МУП «Уфаводоканал» на

оказание услуг по передаче электрической энергии.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) нарушившим пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке передачи электрической энергии.

2. Выдать ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) предписание о прекращении нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

>

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

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по Республике Башкортостан

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008

тел. (347) 273-34-05, факс (347) 272-58-82

e-mail: to03@fas.gov.ru

_____ №

На № _____ от

ООО «Башкирэнерго»

450096, РБ, г.Уфа,

ул. Комсомольская, 126

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № А-110/10-17 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть объявлена 20.12.2017

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

< ... > – главный государственный инспектор отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

руководствуясь статьей 23, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании решения от 20.12.2017 по делу №А-110/10-17 (в полном объеме изготовлено 11.01.2018) о нарушении ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Башкирэнерго» (450096, РБ, г.Уфа, ул. Комсомольская, 126) в месячный срок с момента получения настоящего Предписания прекратить выявленные нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения договора с МУП «Уфаводоканал» на оказание услуг по передаче электрической энергии на объекты, указанные в договорах электроснабжения №№10600588, 10600546, заключенных с ООО «ЭСКБ».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.