

Ответчику:

ПАО «Кубаньэнерго»

ул. Ставропольская, 2 А,

г. Краснодар, 350033

Заявителю:

ОАО «Межрегионэнергосбыт»

119526, г. Москва,

пр. Вернадского, 101, кор. 3

2456206@gmail.com

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 18.05.2016

Полный текст решения изготовлен 30.05.2016

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

Председатель комиссии:

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

Члены комиссии:

Жидко Е.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно - энергетическом комплексе и связи,

Цуканов-Лубяницкий Г.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 517/2015 по признакам нарушения ПАО «Кубаньэнерго» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Межрегионэнергосбыт» путем не заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии на Объект потребителя ООО «Газпром трансгаз Краснодар» согласно заявке от 06.02.2015 № ДФ-02-57364 в порядке, предусмотренном постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг»,

в отсутствие надлежаще уведомленных ОАО «Межрегионэнергосбыт», ПАО «Кубаньэнерго»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение ОАО «Межрегионэнергосбыт» (далее - Заявитель) на действия (бездействие) ПАО «Кубаньэнерго» (далее – Сетевая организация), выразившиеся в не заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии на Объект потребителя ООО «Газпром трансгаз Краснодар» согласно заявке от 06.02.2015 № ДФ-02-57364 в порядке, предусмотренном постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

ОАО «Межрегионэнергосбыт» осуществляет энергоснабжение потребителя ООО «Газпром трансгаз Краснодар», энергоспринимающие устройства (далее - ЭПУ) которого подключены к электрическим сетям ПАО «Кубаньэнерго».

В целях исполнения обязанностей по энергоснабжению ООО «Газпром трансгаз Краснодар», ОАО «Межрегионэнергосбыт» направило в адрес Сетевой организации заявление от 06.02.2015 № ДФ-02-57364 с просьбой заключить Договор оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах ООО «Газпром трансгаз Краснодар».

16.06.2015 ОАО «Межрегионэнергосбыт» письмом от ДФ-06-60955 направило в адрес ПАО «Кубаньэнерго» договор от 11.06.2015 № 1163/ОУ оказания услуг по передаче эл. энергии.

В свою очередь, ПАО «Кубаньэнерго» письмом от 14.07.2015 № КЭ/011/6076 направило в адрес Заявителя свой проект договора оказания услуг по передаче эл. энергии.

ОАО «Межрегионэнергосбыт» по результатам рассмотрения разработанного ПАО «Кубаньэнерго» проекта договора оказания услуг по передаче эл. энергии письмом от 31.07.2015 № ДФ-07-62179 направило в адрес Сетевой организации протокол разногласий от 23.07.2015 к договору от 15.07.2015 № 1163/ОУ оказания услуг по передаче эл. энергии.

В свою очередь, ПАО «Кубаньэнерго» по результатам рассмотрения протокола разногласий ОАО «Межрегионэнергосбыт» от 23.07.2015 письмом от 13.10.2015 №

КЭ/011/8241 направило в адрес Заявителя подписанный протокол урегулирования разногласий.

ОАО «Межрегионэнергосбыт» по результатам рассмотрения протокола урегулирования разногласий ПАО «Кубаньэнерго» письмом от 10.11.2015 № ДФ-11-64599 направило в адрес Сетевой организации возражения и свой проект протокола урегулирования разногласий.

Таким образом, на дату возбуждения дела № 517/2015 сторонами не достигнута договоренность по условиям договора на услуги по передаче электрической энергии.

Порядок заключения и исполнения договора на услуги по передаче электрической энергии предусмотрен Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее – Правила № 861).

Согласно п. 9 Правил № 861 договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

На основании п. 18 Правил № 861, лицо, которое намерено заключить договор, направляет в сетевую организацию: а) заявление о заключении договора; 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).

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 (п. 20 Правил № 861).

Договор считается заключенным с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем проекта договора, если иное не установлено договором или решением суда (п. 23 Правил № 861).

В соответствии с пунктом 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, сетевые организации - это организации, владеющие на праве собственности или

на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Услуги по передаче электрической энергии могут быть оказаны только сетевой организацией, к электрическим сетям которой подключены энергопринимающие устройства потребителя.

Действия (бездействие) Сетевой организации по не заключению договора на оказание услуг по передаче электрической энергии, лишает Заявителя возможности надлежащим образом исполнять свои обязательства перед ООО «Газпром трансгаз Краснодар» по энергоснабжению.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии).

ПАО «Кубаньэнерго» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ПАО «Кубаньэнерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных на территории Краснодарского края, с долей 100%.

С учетом вышеизложенного в действиях ПАО «Кубаньэнерго» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в не заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии на Объект потребителя ООО «Газпром трансгаз Краснодар» согласно заявке от 06.02.2015 № ДФ-02-57364 в порядке, предусмотренном постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг».

Приказом от 28.12.2015 № 720 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении ПАО «Кубаньэнерго» возбуждено дело № 517/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 517/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 11.01.2016 № 33/6, назначена дата рассмотрения дела.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 517/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.

ОАО «Межрегионэнергосбыт» осуществляет энергоснабжение потребителя ООО «Газпром трансгаз Краснодар», энергоспринимающие устройства (далее - ЭПУ) которого подключены к электрическим сетям ПАО «Кубаньэнерго».

В целях исполнения обязанностей по энергоснабжению ООО «Газпром трансгаз Краснодар», ОАО «Межрегионэнергосбыт» направило в адрес Сетевой организации заявление от 06.02.2015 № ДФ-02-57364 с просьбой заключить Договор оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах ООО «Газпром трансгаз Краснодар».

16.06.2015 ОАО «Межрегионэнергосбыт» письмом от ДФ-06-60955 направило в адрес ПАО «Кубаньэнерго» договор от 11.06.2015 № 1163/ОУ оказания услуг по передаче эл. энергии.

В свою очередь, ПАО «Кубаньэнерго» письмом от 14.07.2015 № КЭ/011/6076 направило в адрес Заявителя свой проект договора оказания услуг по передаче эл. энергии.

ОАО «Межрегионэнергосбыт» по результатам рассмотрения разработанного ПАО «Кубаньэнерго» проекта договора оказания услуг по передаче эл. энергии письмом от 31.07.2015 № ДФ-07-62179 направило в адрес Сетевой организации протокол разногласий от 23.07.2015 к договору от 15.07.2015 № 1163/ОУ оказания услуг по передаче эл. энергии.

В свою очередь, ПАО «Кубаньэнерго» по результатам рассмотрения протокола разногласий ОАО «Межрегионэнергосбыт» от 23.07.2015 письмом от 13.10.2015 № КЭ/011/8241 направило в адрес Заявителя подписанный протокол урегулирования разногласий.

ОАО «Межрегионэнергосбыт» по результатам рассмотрения протокола урегулирования разногласий ПАО «Кубаньэнерго» письмом от 10.11.2015 № ДФ-11-64599 направило в адрес Сетевой организации возражения и свой проект протокола урегулирования разногласий.

Порядок заключения и исполнения договора на услуги по передаче электрической энергии предусмотрен Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее – Правила № 861).

Согласно п. 9 Правил № 861 договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

На основании п. 18 Правил № 861, лицо, которое намерено заключить договор, направляет в сетевую организацию: а) заявление о заключении договора; б) [ОКТ](#)

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).

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 (п. 20 Правил № 861).

Договор считается заключенным с даты получения сетевой организацией подписанного заявителем проекта договора, если иное не установлено договором или решением суда (п. 23 Правил № 861).

В ходе рассмотрения дела № 517/2015 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что Договор № 1163/ОУ оказания услуг по передаче электрической энергии заключен между ОАО «Межрегионэнергосбыт» и ПАО «Кубаньэнерго» 15.07.2015 с протоколом разногласий.

В ходе рассмотрения дела № 517/2015 со стороны ПАО «Кубаньэнерго» представлены пояснения и документы, из которых установлено, что Сетевая организация рассмотрела предложенную ОАО «Межрегионэнергосбыт» (Заказчик) редакцию протокола разногласий от 25.01.2016 и согласовала ее в редакции Заказчика, в связи с чем, письмом от 06.04.2016 № КЭ/011/2196 направила в адрес Заявителя подписанный со своей стороны протокол согласования разногласий и Приложение № 7 к договору от 15.07.2015 № 1163/ОУ оказания услуг по передаче электрической энергии.

В свою очередь, ОАО «Межрегионэнергосбыт» письмом от 17.05.2016 № ДФ-05-69541 представило пояснения, из которых следует, что 11.04.2016 общество получило письмо ПАО «Кубаньэнерго» от 06.04.2016 № КЭ/011/2196, с приложением подписанного в редакции ОАО «Межрегионэнергосбыт» протокола согласования разногласий от 25.01.2016 к договору оказания услуг по передаче электрической энергии от 15.07.2015 № 1163/ОУ, в настоящий момент указанный договор заключен, разногласий по его условиям не имеется.

В силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом, иными актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и

смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии со ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор).

Порядок взаимоотношений сторон при заключении договора в обязательном порядке регламентирован статьей 445 ГК РФ.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта (ч. 1 ст. 445 ГК РФ).

В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда (ч. 2 ст. 445 ГК РФ).

Обязательным условием для квалификации действий, в части установления факта навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, является в настаивании наиболее сильной стороной гражданско-правовых отношений (в данном случае ПАО «Кубаньэнерго») во включении того или иного пункта договора в ее редакции.

Исходя из системного толкования норм антимонопольного законодательства: навязывание – может проявляться в настаивании занимающей доминирующее положение организации на включение в договор условий либо неисключения (при направлении соответствующего протокола разногласий стороной, которая не согласна с данным условием) из договора условий, противоречащих нормам действующего законодательства.

Таким образом, с учетом наличия подписанного сторонами протокола согласования разногласий от 25.01.2016 к договору оказания услуг по передаче электрической энергии от 15.07.2015 № 1163/ОУ в редакции, предложенной ОАО «Межрегионэнергосбыт», отсутствуют основания для применения мер антимонопольного реагирования, согласно ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части выдачи предупреждения о

прекращении ПАО «Кубаньэнерго» действий, содержащих признаки нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», связанного с навязыванием невыгодных условий договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 15.07.2015 № 1163/ОУ.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России по делу № 517/2015 в действиях ПАО «Кубаньэнерго» не установила факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 517/2015, ввиду отсутствия нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ПАО «Кубаньэнерго».

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены комиссии:

Е.В. Жидко

Г.В. Цуканов-Лубяницкий

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный

акты органа федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.