

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-01-10-04-176-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 14 мая 2009 года.

Решение в полном объеме изготовлено 28 мая 2009 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), образованная приказом № 76 от 23.04.2009 года руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области, в составе:

Т.В. Косяк – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление), начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Г.А. Мариной – члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела экономического анализа Управления,

Е.И. Стрельникова – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

А.В. Гаджиевой – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

рассмотрев дело № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по заявлению ИП Чернышёвой М.Д. в отношении ОАО «Волгоградэнергосбыт» по признакам нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

П. Ю. Шпак – представителя ИП Чернышёвой М.Д. (по доверенности № б/н от 14.05.2009 года),

А.А. Боченина – представителя ИП Чернышёвой М.Д. (по доверенности № б/н от 14.05.2009 года),

Е.П. Костровой – представителя ОАО «Волгоградэнергосбыт» (по доверенности № 12 от 31.12.2008 года),

УСТАНОВИЛА:

02 апреля 2009 года в Управление поступило заявление (вх. № 1713) ИП Чернышёвой М.Д. (далее – заявитель) о нарушении ОАО «Волгоградэнергосбыт» (далее – ответчик) антимонопольного законодательства. По мнению заявителя, действия ОАО «Волгоградэнергосбыт» в лице его Волжского Управления по истребованию у ИП Чернышёвой М.Д. сведений и документов, не предусмотренных ст. 539 Гражданского Кодекса Российской Федерации, п. 62 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 года № 530) (далее – Правила розничных рынков электроэнергии), в целях заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) являются неправомерными и противоречат положениям антимонопольного законодательства.

Из заявления и приложенных к нему документов следует, что ИП Чернышёва М.Д.

обращалась с заявлением в Волжское Управление ОАО «Волгоградэнерго» о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) турбазы АООТ «Машстрой» (Волгоградская обл., Среднеахтубинский район, х. Репино) три раза: заявление от 23.04.2007 года; заявление от 29.11.2007 года; заявление от 25.08.2008 года.

По результатам рассмотрения указанных заявлений, ответчиком в адрес заявителя были направлены письма (исх. № 89-202-123 от 26.04.2007 года; исх. № 89-202-207 от 18.06.2008 года; исх. № 89-18/2718 от 15.08.2008 года; исх. № 89-18/2850 от 27.08.2008 года) с требованиями в целях заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) представить дополнительно в адрес ОАО «Волгоградэнерго» следующие документы:

- копию личного паспорта Чернышёвой М.Д.;
- карту партнёра ИП Чернышёвой М.Д.;
- копию справки статистического управления с указанием кодов видов экономической деятельности;
- копии документов на право собственности земельного участка (договор аренды (субаренды) с актом приёма-передачи), на котором расположена турбаза;
- копии документов на право собственности энергопринимающего устройства (ТП-697/63 кВа и ВЛ-10 кВ);
- список должностных лиц, имеющих право ведения переговоров с гарантирующим поставщиком;
- заявку на потребление электроэнергии в тыс. кВт-ч. с разбивкой по кварталам, месяцам, уровням напряжения и общему годовому потреблению;
- копия договора на проведение технического обслуживания ТП-697/63 кВа и ВЛ-10 кВ с ЛЭС;
- копию проекта электроснабжения с техническими условиями, выданными на ИП Чернышёву М.Д., а также письменное разрешение ЛЭС о согласовании вновь подключаемой мощности ТП-697/63 кВа, оформленное на ИП Чернышёву М.Д.;
- копию договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Антикризисные технологии» вместе с договорными величинами передачи электрической энергии;
- акт по установлению границ эксплуатации и ответственности за состояние электросетей, электрооборудования между ЛЭС и ООО «Антикризисные технологии»;
- заключение экспертной комиссии, выданное ООО «Профи-центр», о соответствии энергопринимающего устройства требованиям НТД № ПЦ-ТД 00217-2007;
- копии акта технической готовности электромонтажных работ и акта рабочей комиссии о приёмке в эксплуатацию электроустановки;
- акт пломбировки измерительного комплекса, выполненный РСУ-2»;
- заявку на потребление электроэнергии, оформленную по установленному образцу;
- акт на разграничение балансовой принадлежности электрических сетей и акт по установлению границ эксплуатации и ответственности за состояние электрических сетей, электрооборудования, оформленный между ИП Чернышёвой М.Д. и ООО «Антикризисные технологии»;
- исполнительная однолинейная схема с указанием мест установки расчетного учёта, оформленная должным образом: не на ч.л. Шпак П.Ю., утверждённая Чернышёвой М.Д.;
- акт обследования присоединённой мощности, оформленный должным образом: не на ч.л. Шпак П.Ю., подписанный и утверждённый представителями ЛЭС.
- подписанное ИП Чернышёвой М.Д. разрешение на подачу напряжения с

Ростехнадзора;

- документы о проверке узла учёта, выданные ЛЭС и оформленные должным образом: не на ч.л. Шпак П.Ю.

По мнению ИП Чернышёвой М.Д., требование таких документов как «заключение экспертной комиссии, выданное ООО «Профи-центр», о соответствии энергопринимающего устройства требованиям НТД № ПЦ-ТД 00217-2007»; «копия договора на проведение технического обслуживания ТП-697/63 кВа и ВЛ-10 кВ с ЛЭС» является неправомерным. Считая действия ОАО «Волгоградэнергосбыт» противоречащими положениям антимонопольного законодательства, заявитель просит в своём заявлении разобраться с вопросом о порядке заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии), принять меры согласно положениям действующего законодательства Российской Федерации.

По результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему документов, Управлением в порядке, предусмотренном ч. 3 ст. 44 Закона о защите конкуренции, в действиях ОАО «Волгоградэнергосбыт» были усмотрены признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, принято решение о возбуждении дела № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии Управления по его рассмотрению (приказ № 76 от 23.04.2009 года руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области).

В порядке подготовки к рассмотрению дела Определением от 23.04.2009 года (исх. № 04-13/1971) о назначении дела к рассмотрению Комиссия потребовала у сторон дополнительно представить надлежащим образом заверенные копии документов, в частности:

- от ответчика: перечень документов, которые требуется представить лицу, обратившемуся к ОАО «Волгоградэнергосбыт» с заявкой на заключение договора энергоснабжения с правовым обоснованием требования по каждой позиции перечня;

- от заявителя: перечень документов, переданных в Волжское Управление ОАО «Волгоградэнергосбыт» вместе с заявлениями о заключении договора энергоснабжения (с пометкой о принятии перечня документов на рассмотрение в Волжское Управление ОАО «Волгоградэнергосбыт»).

Одновременно с этим, руководствуясь правилами ч. 4 ст. 42 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела Комиссия вынесла Определение от 23.04.2009 года (исх. № 04-13/1972) о привлечении к рассмотрению дела Нижне-Волжское межрегиональное Управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору как лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, где просила представить на рассмотрение Комиссии письменные разъяснения по вопросу, связанному с рассмотрением настоящего дела.

В день рассмотрения дела – 14 мая 2009 года – запрошенные у заявителя и ответчика, лица, привлечённого к рассмотрению дела, сведения и документы Управлением получены.

На заседании Комиссии представителями заявителя – ИП Чернышёвой М.Д. – доводы и требования, изложенные в заявлении, были поддержаны.

Представитель ответчика – ОАО «Волгоградэнергосбыт» - просил Комиссию прекратить рассмотрение дела в связи с отсутствием в действиях ответчика признаков нарушения антимонопольного законодательства. По существу представленных в заявлении доводов, а также по факту, послужившему основанием для возбуждения дела, представителем ответчика в адрес

Управления представлены письменные объяснения (исх. 89/10 – 447 от 14.05.2009 года) следующего содержания:

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

В силу ч. 1 ст. 541 Гражданского Кодекса, энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами.

П. 62 Правил розничных рынков электроэнергии предусмотрено, что договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) заключается в письменной форме, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 64 Правил розничных рынков электроэнергии. Лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору.

В соответствии с п. 61 Правил розничных рынков электроэнергии, гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем, в частности, в случае: отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям. Так, согласно п. 19 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861), акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон и акт о технологическом присоединении являются документами, подтверждающими факты осуществления и завершения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электрическим сетям в установленном порядке.

Также в ч. 1 ст. 543 Гражданского Кодекса установлено, что абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях

приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

П. 1.2.2 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей (утв. приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.01.2003 года № 6) (далее – Правила эксплуатации электроустановок), потребитель, в том числе, обязан обеспечить содержание электроустановок в работоспособном состоянии и их эксплуатацию в соответствии с требованиями Правил эксплуатации электроустановок, правил безопасности и других нормативно-технических документов.

В соответствии с п. 1.3.10, 1.3.11 Правил эксплуатации энергоустановок перед допуском в эксплуатацию электроустановки должны быть приняты Потребителем (заказчиком) в установленном порядке. Подача напряжения на электроустановки производится только после получения разрешения от органов госэнергонадзора и на основании договора на электроснабжение между Потребителем и энергоснабжающей организацией.

При этом предусматривается (п. 1.8.1 Правил эксплуатации электроустановок) у каждого Потребителя должна быть следующая техническая документация: генеральный план с нанесенными зданиями, сооружениями и подземными электротехническими коммуникациями; утвержденная проектная документация (чертежи, пояснительные записки и др.) со всеми последующими изменениями; акты приемки скрытых работ, испытаний и наладки электрооборудования, приемки электроустановок в эксплуатацию; исполнительные рабочие схемы первичных и вторичных электрических соединений; акты разграничения сетей по имущественной (балансовой) принадлежности и эксплуатационной ответственности между энергоснабжающей организацией и Потребителем; технические паспорта основного электрооборудования, зданий и сооружений энергообъектов, сертификаты на оборудование и материалы, подлежащие обязательной сертификации; производственные инструкции по эксплуатации электроустановок; должностные инструкции по каждому рабочему месту, инструкции по охране труда на рабочих местах (оператору персональной электронно-вычислительной машины (далее - ПЭВМ), по применению переносных электроприемников и т.п.), инструкции по пожарной безопасности, инструкции по предотвращению и ликвидации аварий, инструкции по выполнению переключений без распоряжений, инструкция по учету электроэнергии и ее рациональному использованию, инструкции по охране труда для работников, обслуживающих электрооборудование электроустановок.

Комплект указанной выше документации должен храниться у Потребителя и при изменении собственника передаваться в полном объеме новому владельцу. Порядок хранения документации устанавливается руководителем Потребителя. В своих объяснениях представителем ответчика также отмечено, что с заявлением о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) ИП Чернышёвой М.Д. в адрес ОАО «Волгоградэнергобыт» категорически не предоставлялись документы, подтверждающие наличие технических условий для заключения договора энергоснабжения, правоустанавливающие документы на объекты недвижимости и энергопринимающие устройства. По договору от 01.01.2009 года безвозмездного пользования имуществом передана трансформаторная подстанция ТП-63/10/04кВт, принадлежащая на праве собственности Шпак П.Ю., однако документов, подтверждающих право собственности последнего не представлено. Во исполнение требования Управления, указанного в Определении (исх. № 04-13/1971) от 23.04.2009 года о назначении дела к рассмотрению о предоставлении

надлежащим образом заверенных копий документов, ОАО «Волгоградэнергосбыт» в адрес Управления был представлен (исх. № 89/10-408 от 04.05.2009, вх. № 2547 от 05.05.2009), в том числе, Перечень документов, необходимых для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с потребителем – юридическим лицом, с правовым обоснованием по каждой позиции документа. Перечень документов состоит из 19 пунктов:

1. письмо (заявка) о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) объектов с указанием наименования объектов и их местонахождения, способа приобретения (построен, приобретён путём купли-продажи, получен в эксплуатацию, в аренду и т.д.), платёжных реквизитов, юридического и почтового адреса юридического лица (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
2. копии учредительных документов (учредительный договор, устав и т.д.) (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);
3. копия документа об избрании (назначении) руководителя (во избежание нарушения ст. 174 Гражданского Кодекса);
4. копия доверенности на право заключения договора (в случае подписания договора не руководителем организации) (во избежание нарушения ст. 174 Гражданского Кодекса);
5. копия документа, подтверждающего право собственности (иного законного владения) на энергопринимающие устройства потребителя (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
6. копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);
7. копия свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);
8. список должностных лиц, имеющих право ведения переговоров с энергосбытовой организацией (ф.и.о. – полностью, должность, группа по ТБ, телефон, факс);
9. копия приказа о назначении ответственного за электрохозяйство организации (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
10. заявка на потребление электроэнергии в тыс. кВтч с разбивкой по кварталам и месяцам, в том числе данные по субабонентам (при необходимости) (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
11. величина «рабочей» мощности в кВт, участвующая в часы максимума нагрузок (помесячно), в том числе по субабонентам и населению отдельно (при необходимости) (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
12. акт разграничения балансовой принадлежности и установления границ обслуживания и ответственности за состояние электрических сетей и электрооборудования (с вновь вводимыми объектами принимается только при наличии свидетельства о государственной регистрации права собственности) (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергетики);
13. акт согласования аварийной и технологической брони (для потребителей 1-й и 2-й категории энергоснабжения) (только для договора энергоснабжения) (п.п. 62-68 приказа от 18.03.2008 года № 124 «Об утверждении правил разработки и применения графиков аварийного ограничения режима потребления электрической энергии и использования противоаварийной автоматики);
14. исполнительная однолинейная схема электроснабжения с указанием мест установки расчетного учёта (за подписью ответственного за электрохозяйство) (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков);

15. паспорт-протокол измерительного комплекса, выданный электротехнической лабораторией, зарегистрированной органами по технологическому и экологическому надзору (Ростехнадзор) (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

16. акт допуска в эксплуатацию электроустановок, выданный Нижне-Волжским межрегиональным Управлением по технологическому и экологическому надзору (разрешение на подачу напряжения на электроустановку) (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

17. наряд-задание на обследование, пломбировку системы учёта и передачи её на ответственное хранение потребителю, составленный сетевой организацией и потребителем (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

18. копия справки статистического управления с указанием кодов видов экономической деятельности (для правильного назначения потребителю тарифной группы, а также правильного отражения данных по потребителю в отчётах, подлежащих сдаче в Волгоградстат);

19. копия договора на технологическое присоединение к сетям сетевой организации (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии).

В рассматриваемом Комиссией случае заявитель является индивидуальным предпринимателем. На вопрос членов Комиссии о применении перечня документов при заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с индивидуальным предпринимателем, представитель ответчика разъяснил, что указанный перечень применим как для юридических лиц, так и для индивидуальных предпринимателей (за исключением документов, отсутствующих у индивидуального предпринимателя ввиду его гражданско-правового статуса).

Дополнительно на вопрос Комиссии о правомерности существования каждой позиции вышеуказанного перечня документов, соотношении истребуемых ОАО «Волгоградэнергосбыт» документов для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с теми документами, указанными в Гражданском Кодексе, Правилах розничных рынков электроэнергии, представитель ответчика пояснил, что данными правовыми актами устанавливается обязанность предоставления документов, регулирующих техническую сторону заключения договора, и данный перечень не является исчерпывающим.

Кроме того, представитель ответчика пояснил, что договор энергоснабжения с заявителем не мог быть заключен до настоящего времени ввиду непредоставления последним документов, подтверждающих наличие у ИП Чернышёвой энергопринимающего устройства. Урегулирование вопросов по представлению иных, требуемых ОАО «Волгоградэнергосбыт» документов, могло быть осуществлено в процессе заключения договора.

Комиссией также установлено, что заявление (вх. № 1713 от 01.04.2009 года) ИП Чернышёвой направлено нескольким адресатам: в Управление Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области и в Прокуратуру Волгоградской области – о наличии в действиях Волжского Управления ОАО «Волгоградэнергосбыт» нарушений антимонопольного законодательства; в ОАО «Волгоградэнергосбыт» - о намерении заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии). На заседании Комиссии представитель ответчика не смог пояснить, исполнена ли ОАО «Волгоградэнергосбыт» на момент рассмотрения дела обязанность,

предусмотренная п. 63 Правил розничных рынков электроэнергии, по рассмотрению указанного заявления от 01.04.2009 года ИП Чернышёвой М.Д. о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии).

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия по результатам рассмотрения дела пришла к следующим выводам. В п.п. 2, 3 ст. 22 Закона о защите конкуренции законодателем к функциям антимонопольного органа отнесены, в частности, такие как предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов, выявление нарушений антимонопольного законодательства, а также принятие мер по прекращению выявленных нарушений и привлечение виновных лиц к ответственности. При этом под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (п. 10 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Одним из установленных Законом о защите конкуренции запретов по злоупотреблению хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, предусмотрены действия (бездействие), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц путём экономически или технологически не обоснованного отказа либо уклонения 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 (п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции).

Обязательным элементом рассматриваемого состава нарушения антимонопольного законодательства является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

- 1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
- 2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта

установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Из материалов рассматриваемого дела следует, что ответчик – ОАО «Волгоградэнергосбыт» - является гарантирующим поставщиком электрической энергии, границами зоны деятельности которого являются административные границы Волгоградской области, за исключением зон, соответствующих зонам деятельности других гарантирующих поставщиков (Постановление от 12.10.2006 года № 15/2 (в ред. от 24.04.2009 года № 12/3) Управления по региональным тарифам Администрации Волгоградской области «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Волгоградской области»).

По результатам проведения анализа розничного рынка электрической энергии Волгоградской области, приказом руководителя Управления от 03.09.2008 года № 134 ОАО «Волгоградэнергосбыт» было включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определённого товара долю более 35 процентов, по городу Волгограду и Волгоградской области, с долей более 50 процентов для указанного хозяйствующего субъекта на рынке электрической энергии.

Из положений п. 3.6.5 Административного Регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (утв. приказом Федеральной антимонопольной службы России от 17.01.2007 года № 5) следует, что определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определённого товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В процессе рассмотрения дела, в соответствии с требованиями Административного регламента, с целью подтверждения доминирующего положения ОАО «Волгоградэнергосбыт» был проведен анализ конкурентной среды на розничном рынке электрической энергии и, в соответствии с Порядком проведения анализа и состояния конкурентной среды на товарном рынке (утв. Приказом ФАС РФ от 25.04.2006 г. № 108), был подготовлен аналитический отчет от 14.05.2009 года № 322-1, на основании которого в совокупности с материалами дела Комиссией была определена доля ОАО «Волгоградэнергосбыт» на розничном рынке электрической энергии Волгоградской области, составляющая более 50 %, и установлено его доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии Волгоградской области в 2007-2008 годах.

В процессе рассмотрения дела ответчиком – ОАО «Волгоградэнергосбыт» - письменных возражений относительно наличия у него доминирующего положения на розничном рынке электрической энергии Волгоградской области в 2007-2008 г.г. представлено не было. На заседании Комиссии представитель ОАО «Волгоградэнергосбыт» также устно подтвердил, что возражений в части доминирования ОАО «Волгоградэнергосбыт» не имеется.

Ч. 1 ст. 539 Гражданского Кодекса установлено, что по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю)

через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

При этом законодателем предусмотрен следующий порядок правового регулирования отношений, связанных с заключением договора энергоснабжения: к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними; к отношениям по договору снабжения электрической энергией правила настоящего параграфа применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное (ч.ч. 3, 4 ст. 539 Гражданского Кодекса).

Так, нормативно-правовым актом, регулирующим правила деятельности гарантирующих поставщиков на розничных рынках и правила заключения публичных договоров с гарантирующими поставщиками и их исполнения являются Правила розничных рынков электроэнергии, в соответствии с п. 61 которых гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности.

Отдельным аспектом правил заключения договоров с гарантирующим поставщиком энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) является предусмотренный Правительством Российской Федерации перечень документов, необходимых для заключения соответствующего договора, а именно: лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии).

Из материалов рассматриваемого дела следует, что ответчик – ОАО «Волгоградэнергосбыт» - является гарантирующим поставщиком, границами зоны деятельности которого являются административные границы Волгоградской области, за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков. Комиссия также отмечает, что в процессе рассмотрения дела ответчиком не представлено возражений об отсутствии технологической возможности поставки электрической энергии в точки поставки заявителя. Таким образом, правомерным является вывод о расположении энергопринимающих устройств Чернышёвой М.Д. в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Волгоградэнергосбыт».

Как было указано выше, энергопринимающие устройства ИП Чернышёвой М.Д. находятся в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Волгоградэнергосбыт». Экономического или технологического обоснования отсутствия возможности поставки электрической энергии в точки поставки ИП Чернышёвой М.Д. на рассмотрение Комиссией ответчиком не представлено.

На вопрос Комиссии, к электрическим сетям какой сетевой организации присоединён заявитель, представители ИП Чернышёвой М.Д. пояснили, что заявитель присоединён к ООО «Антикризисные технологии», непосредственно подключенной к сетям ОАО «Волгоградэнерго». Изложенное свидетельствует о том, что энергопринимающие устройства заявителя находятся в границах зоны деятельности ОАО «Волгоградэнергосбыт», и о наличии технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям ОАО «Волгоградэнерго».

В соответствии с п. 61 Правил розничных рынков электроэнергии, гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае:

- отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям;
- нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

Комиссия отмечает, что в действиях ОАО «Волгоградэнергосбыт» предусматривается факт уклонения от заключения договора энергоснабжения (купли-продажи) электрической энергии с ИП Чернышёвой М.Д. Из писем (исх. № 89-202-123 от 26.04.2007 года; исх. № 89-202-207 от 18.06.2008 года; исх. № 89-18/2718 от 15.08.2008 года; исх. № 89-18/2850 от 27.08.2008 года), направленных ОАО «Волгоградэнергосбыт» в адрес ИП Чернышёвой М.Д. не усматривается отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по указанным выше основаниям.

Невозможность заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии турбазы АООТ Машстрой с заявителем ответчик объясняет отсутствием документов, необходимых в соответствии с законодательством Российской Федерации для его заключения. По мнению ответчика, требуемые им у заявителя документы (исх. № 89-202-123 от 26.04.2007 года; исх. № 89-202-207 от 18.06.2008 года; исх. № 89-18/2718 от 15.08.2008 года; исх. № 89-18/2850 от 27.08.2008 года) необходимы в соответствии с положениями Гражданского Кодекса и Правилами розничных рынков электроэнергии для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии).

Доводы представителя ответчика о том, что перечень документов, предусмотренных ст. 539 Гражданского Кодекса и п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии не является исчерпывающим, Комиссия считает неправомерным, влекущим за собой дополнительные обременения для лиц, намеренных заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии). В рассматриваемом случае, требуя у ИП Чернышёвой М.Д. представить документы, не предусмотренные законодательством Российской Федерации в сфере электроэнергетики, для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии), действия ОАО «Волгоградэнергосбыт» являются уклонением от заключения соответствующего договора.

Согласно положениям ч. 1 ст. 8, ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется, в том числе, свобода экономической деятельности, и ограничение этой свободы возможно только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и

безопасности государства. Указанными выше действиями ответчика нарушаются интересы заявителя на правомерное и в полном объёме осуществление конституционного и гражданского права на осуществление предпринимательской деятельности, в данном случае – на извлечение прибыли в результате эксплуатации турбазы отдыха АООТ Машстрой.

В обоснование своих действий на рассмотрение Комиссии представителем ответчика представлен «Перечень документов, необходимых для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с потребителем – юридическим лицом». Представленный в перечне список документов, в частности, содержит:

«... 2. копии учредительных документов (учредительный договор, устав и т.д.) (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);

3. копия документа об избрании (назначении) руководителя (во избежание нарушения ст. 174 Гражданского Кодекса);

4. копия доверенности на право заключения договора (в случае подписания договора не руководителем организации) (во избежание нарушения ст. 174 Гражданского Кодекса);

5. копия документа, подтверждающего право собственности (иного законного владения) на энергопринимающие устройства потребителя (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

6. копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);

7. копия свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе (во избежание нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса);

8. список должностных лиц, имеющих право ведения переговоров с энергосбытовой организацией (ф.и.о. – полностью, должность, группа по ТБ, телефон, факс);

9. копия приказа о назначении ответственного за электрохозяйство организации (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

...

11. величина «рабочей» мощности в кВт, участвующая в часы максимума нагрузок (помесечно), в том числе по субабонентам и населению отдельно (при необходимости) (п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

...

13. акт согласования аварийной и технологической брони (для потребителей 1-й и 2-й категории энергоснабжения) (только для договора энергоснабжения) (п.п. 62-68 приказа от 18.03.2008 года № 124 «Об утверждении правил разработки и применения графиков аварийного ограничения режима потребления электрической энергии и использования противоаварийной автоматики);

...

17. наряд-задание на обследование, пломбировку системы учёта и передачи её на ответственное хранение потребителю, составленный сетевой организацией и потребителем (ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии);

18. копия справки статистического управления с указанием кодов видов экономической деятельности (для правильного назначения потребителю тарифной группы, а также правильного отражения данных по потребителю в отчётах, подлежащих сдаче в Волгоградстат) ...».

По позициям указанного выше перечня документов ответчиком представлено правовое обоснование истребования у лиц, намеревающихся заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии), указанных

документов. Комиссия считает, что истребование документов, предусмотренных указанными выше пунктами «Перечня документов, необходимых для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с потребителем – юридическим лицом» является неправомерным по следующим основаниям.

Обосновывая включение в перечень документов, наличие которых позволяет ответчику избежать нарушения ст. 173 Гражданского Кодекса Российской Федерации, ОАО «Волгоградэнерго» не принимают во внимание положения абз. 3 ч. 1 ст. 2 Гражданского Кодекса, из которых следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Из положений Устава ОАО «Волгоградэнерго» (утв. Общим собранием акционеров, протокол от 19.11.2004 года № 1/04/всо) следует, что данное юридическое лицо обличено в организационно-правовую форму открытого акционерного общества, основной целью деятельности которого является извлечение прибыли. Таким образом, руководствуясь ч. 1 ст. 50 Гражданского Кодекса, ОАО «Волгоградэнерго» является коммерческим юридическим лицом, деятельность которого носит рисковый характер. В данном случае осуществление ОАО «Волгоградэнерго» до заключения конкретной сделки проверки юридического статуса контрагента, его предельной правоспособности и полномочий на совершение сделки, во избежание заключения сомнительной сделки и снижения риска неблагоприятных последствий для данного юридического лица, не может являться правомерным основанием для включения в вышеуказанный перечень подобных документов. В результате подобных действий нарушается принцип равенства участников гражданско-правовых отношений, влекущий дополнительные обременения для одной из сторон по заключению сделки, в данном случае – договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии).

Ссылка ответчика на соблюдение ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии в обоснование включения в «Перечень документов, необходимых для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с потребителем – юридическим лицом» определённых документов не соответствует буквальному толкованию положений ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии, указывающих на исчерпывающий перечень документов, подлежащих представлению лицом, намеревающемся заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии), гарантирующему поставщику.

Проанализировав также положения писем (исх. № 89-202-123 от 26.04.2007 года; исх. № 89-202-207 от 18.06.2008 года; исх. № 89-18/2718 от 15.08.2008 года; исх. № 89-18/2850 от 27.08.2008 года) на предмет правомерности требований ответчика сведений и документов для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии), соответствия данных требований положениям ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии, Комиссия пришла к выводу о неправомерности требования, в частности, таких документов как:

- копия личного паспорта Чернышёвой М.Д.;
- карта партнёра ИП Чернышёвой М.Д.;
- копия справки статистического управления с указанием кодов видов

экономической деятельности;

- копия документов на право собственности земельного участка (договор аренды (субаренды) с актом приёма-передачи), на котором расположена турбаза;
- копия документов на право собственности энергопринимающего устройства (ТП-697/63 кВа и ВЛ-10 кВ);
- список должностных лиц, имеющих право ведения переговоров с гарантирующим поставщиком;
- копия договора на проведение технического обслуживания ТП-697/63 кВа и ВЛ-10 кВ с ЛЭС;
- заключение экспертной комиссии, выданное ООО «Профи-центр», о соответствии энергопринимающего устройства требованиям НТД № ПЦ-ТД 00217-2007;
- копия акта технической готовности электромонтажных работ и акта рабочей комиссии о приёме в эксплуатацию электроустановки;
- акт пломбировки измерительного комплекса, выполненный РСУ-2;
- документы о проверке узла учёта, выданные ЛЭС.

Комиссия считает неправомерным довод ответчика о необходимости представления лицом, намеревающимся заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии) документов, подтверждающих право собственности на энергопринимающие устройства потребителя.

В соответствии с ч. 2 ст. 539 Гражданского Кодекса, договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. В данном случае наличие энергопринимающего устройства не может быть связано лишь с правом собственности.

Так, правомерным представляется вывод о том, что абонент может заключить договор энергоснабжения в случае предоставленных ему прав владения и пользования энергопринимающим устройством в установленном законом порядке. Так, в рассматриваемом случае, ИП Чернышёвой М.Д. энергопринимающее устройство передано собственником Шпак П.Ю. по договору безвозмездного пользования имуществом, из чего следует правомерный вывод о наличии у ИП Чернышёвой М.Д. энергопринимающего устройства, необходимого по правилам ч. 2 ст. 539 Гражданского Кодекса для заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии).

Комиссия также считает, что соблюдение требований Правил эксплуатации электроустановок также не может являться доводом, обосновывающим правомерность действий ОАО «Волгоградэнергосбыт» по истребованию документов у заявителя, так как правовое регулирование Правил эксплуатации электроустановок относится к обеспечению надежной, безопасной и рациональной эксплуатации электроустановок, содержанию их в исправном состоянии (п. 1.1.1 Правил эксплуатации электроустановок). Указанный нормативно-правовой акт не регулирует отношения, связанные с заключением договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии).

Аналогичные выводы содержатся в письме (исх. № 02/1242 от 08.05.2009 года; вх. № 2669 от 13.05.2009 года) Нижне-Волжского межрегионального Управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору во исполнение требований Комиссии о предоставлении разъяснений по существу рассматриваемого дела (Определение от 23.04.2009 года (исх. № 04-13/1972) о привлечении к рассмотрению дела Нижне-Волжское межрегиональное Управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и

атомному надзору как лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах).

Изложенное выше позволяет сделать правомерный вывод о нарушении п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции ОАО «Волгоградэнерго», экономически и технологически необоснованно уклоняющегося от заключения с ИП Чернышёвой М.Д. договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) в результате неправомерного истребования у лица, намеревающегося заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) сведений и документов, не предусмотренных ст. 539 Гражданского Кодекса, п. 62 Правил розничных рынков электроэнергии.

В целях устранения последствий проявления признаков монополистической деятельности, а также соблюдения интересов лиц на заключение договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере электроэнергетики, Комиссия считает необходимым устранить выявленные нарушения антимонопольного законодательства в действиях ответчика посредством выдачи ему обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь ст. 22, п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 23, ст. 39, ст. 41 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ответчика – ОАО «Волгоградэнерго» - нарушившим положения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать ответчику – ОАО «Волгоградэнерго» - предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении выявленных нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 09-01-10-04-176-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

Предписание оглашено 14 мая 2009 года.

Предписание в полном объеме изготовлено 28 мая 2009 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), образованная приказом №76 от 23.04.2009 года руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области, в составе:

Т.В. Косяк – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление), начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Г.А. Мариной – члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела экономического анализа Управления,

Е.И. Стрельникова – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной

монополии Управления,

А.В. Гаджиевой – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

по результатам рассмотрения дела № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по заявлению ИП Чернышёвой М.Д. в отношении ОАО «Волгоградэнергосбыт» о нарушении п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного Комиссией решения по делу № 09-01-10-04-176-ВО о нарушении антимонопольного законодательства,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Волгоградэнергосбыт» прекратить нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: с момента обращения в ОАО «Волгоградэнергосбыт» лица, намеренного заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) не уклоняться от заключения с ним соответствующего договора путём истребования сведений и документов, не предусмотренных ст. 539 Гражданского Кодекса Российской Федерации, п. 62 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2008 года № 530);
2. В качестве доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения настоящего предписания представить результат рассмотрения поданного ИП Чернышёвой М.Д. заявления от 01.04.2009 года в ОАО «Волгоградэнергосбыт» о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) турбазы отдыха АООТ Машстрой (Волгоградская область, Среднеахтубинский район, х. Репино), с учетом соблюдения требования п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
3. В качестве доказательства исполнения п. 1 настоящего предписания в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента заключения последующего договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) ОАО «Волгоградэнергосбыт» представить в адрес Управления следующие документы (надлежащим образом заверенные копии):
 - договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) (в случае его заключения);
 - письмо (или иной документ) ОАО «Волгоградэнергосбыт», направленное в адрес лица, подавшего заявление о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) по результатам рассмотрения заявления (при его наличии);
 - заявление лица о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии) с приложением всех документов, поданных лицом с целью заключения соответствующего договора.