

## РЕШЕНИЕ

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «04» апреля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «17» апреля 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 177-25-11/5 по признакам нарушения ОАО «АВТОВАЗ» (445024, Самарская область, г. Тольятти, Южное шоссе, 36, ИНН 6320002223) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило заявление ЗАО «Энергетика и связь строительства» (исх. № 1200 от 18.08.2011), содержащее сведения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «АВТОВАЗ», выразившихся в уклонении от заключения на 2011 год договора взаимного оказания услуг по передаче электрической энергии.

Из обращения ЗАО «Энергетика и связь строительства» (далее – ЗАО «ЭиСС») следует, что ОАО «АВТОВАЗ» в нарушение требований, установленных к смежным сетевым организациям Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 (далее – Правила недискриминационного доступа), уклоняется от заключения на 2011 г. обязательного для сетевых организаций договора взаимного оказания услуг по передаче электрической энергии.

ОАО «АВТОВАЗ» несогласно с доводами ЗАО «ЭиСС» и считает, что в 2011 г. стороны при оказании услуг по передаче электрической энергии должны руководствоваться договором, заключенным в 2010 г.

Приказом руководителя Управления Пак Л.Л. № 887 от 21.11.2011 г. возбуждено дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства № 177-25-11/5.

Определением о назначении дела о нарушении антимонопольного

законодательства № 177-25-11/5 к участию в рассмотрении дела привлечены в качестве заявителя – ЗАО «Энергетика и Связь Строительства» (445020, Самарская область, г. Тольятти, ул. Белорусская, 33, ИНН 6320005633); в качестве ответчика – ОАО «АВТОВАЗ» (445024, Самарская область, г. Тольятти, Южное шоссе, 36, ИНН 6320002223).

В ходе рассмотрения дела № 183-186-11/5 Самарским УФАС России установлено следующее.

ОАО «АВТОВАЗ» и ЗАО «ЭиСС» являются территориальными сетевыми организациями, и при осуществлении своей деятельности обязаны соблюдать требования нормативных актов, регулирующих отношения в электроэнергетике.

В соответствии с частью 2 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Федеральный закон N 35-ФЗ) оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг.

В соответствии с п. 8 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее - Правила недискриминационного доступа), в целях обеспечения исполнения своих обязательств перед потребителями услуг (покупателями и продавцами электрической энергии) сетевая организация заключает договоры с иными сетевыми организациями, имеющими технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, с использованием которых данная сетевая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии (далее - смежные сетевые организации), в соответствии с разделом III Правил недискриминационного доступа.

Согласно пункту 1 статьи 23 Федерального закона № 35-ФЗ государственное регулирование цен (тарифов) осуществляется в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными Правительством Российской Федерации. При этом регулируемые цены (тарифы) могут устанавливаться как в числовом выражении, так и в виде формул или порядка определения таких цен.

В силу статьи 24 Федерального закона № 35-ФЗ органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов осуществляют полномочия в области государственного регулирования тарифов -устанавливают цены (тарифы), указанные в статье 23.1 Федерального закона № 35-ФЗ, в том числе по установлению цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям.

В соответствии с п. 4 ст. 23 Федерального закона № 35-ФЗ выбор и применение методов государственного регулирования цен (тарифов) в электроэнергетике осуществляются в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике,

утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно п. 41 Правил недискриминационного доступа, потребителем услуг по передаче электрической энергии в отношениях между двумя сетевыми организациями являются обе сетевые организации.

Пунктом 42 Правил недискриминационного доступа установлено, что расчеты по заключаемому территориальными сетевыми организациями договору на услуги по передаче осуществляются по тарифу на услуги по передаче электрической энергии, который определяется в соответствии с методическими указаниями, утвержденными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов, в отношении каждой из сторон такого договора и носит индивидуальный характер.

До июля 2011 г., на территории Самарской области, органом, устанавливающим тарифы (цены) на услуги по передаче электрической энергии являлось Управление по государственному регулированию и контролю в электроэнергетике по Самарской области (далее - Управление) (Постановлением Правительства Самарской области от 13.07.2011 N 323 Управление по государственному регулированию и контролю в электроэнергетике Самарской области ликвидировано).

Между ЗАО «ЭиСС» и ОАО «АВТОВАЗ» 01.01.2010 г. был заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 002-э.

Расчеты по договору № 002-э от 01.01.2010 г. между ЗАО «ЭиСС» и ОАО «АВТОВАЗ» производились в соответствии с тарифами, установленными Управлением приказом от 28 декабря 2009 г. N 80, согласно которому ЗАО «ЭиСС» являлся организацией-плательщиком, а ОАО «АВТОВАЗ» - получателем платы.

Приказом от 29.12.2010 № 84 Управление установило индивидуальные тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между сетевыми организациями Самарской области на 2011 г.

В соответствии с приказом № 84 от 29.12.2010 ОАО «АВТОВАЗ» становится организацией-плательщиком, а ЗАО «ЭиСС» - получателем платы.

Копия приказа № 84 от 29.12.2010 г., направленная Управлением в адрес ЗАО «ЭиСС» письмом исх. № 5/2322 от 30.12.10 г., была получена ЗАО «ЭиСС» 11.01.2011 г.

В связи с изменившейся ситуацией ЗАО «ЭиСС» письмом исх. № 39 от 18.01.2011 г. направило в адрес ОАО «АВТОВАЗ» оферту договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии № 002 от 01.01.2011 г.

ОАО «АВТОВАЗ» письмом исх. № 10600/469 от 17.05.2011 вернуло ЗАО «ЭиСС» оферту договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии № 002 от 01.01.2011 г. без подписания и без протокола разногласий, указав при этом, что ОАО «АВТОВАЗ» считает договор № 002-э от 01.01.2010 г. пролонгированным на 2011 г. на тех же условиях.

ОАО «АВТОВАЗ» является сетевой организацией, владеющей объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых данная организация

оказывает услуги по передаче электрической энергии.

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сферам деятельности естественных монополий.

Следовательно ОАО «АВТОВАЗ» осуществляет деятельность в сфере субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также пунктом 3.2.4 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, утвержденным Приказом ФАС РФ от 17.01.2007 г. № 5, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «АВТОВАЗ» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Тольятти, в границах точек присоединения к электрическим сетям, находящихся в собственности/владении ОАО «АВТОВАЗ».

Согласно части 1 статьи 10 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, 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 соответствии с пунктом 36 Правил недискриминационного доступа сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

Договоры между смежными сетевыми организациями заключаются в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и законодательством Российской Федерации об электроэнергетике с учетом особенностей, установленных Правилами недискриминационного доступа.

В соответствии со статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в случаях, когда в соответствии с ГК РФ или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях

(протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

ОАО «АВТОВАЗ» и ЗАО «ЭиСС» являются смежными сетевыми организациями для которых заключение договора на оказание услуг по передаче электрической энергии является обязательным.

Представитель ОАО «АВТОВАЗ» в заседании комиссии по рассмотрению дела № 177-25-11/5 пояснил, что оферта договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии № 002 от 01.01.2011 г. была возвращена ЗАО «ЭиСС» по причине пролонгации на 2011 г. договора оказания услуг по передаче электрической энергии № 002-Э от 01.01.2010 г.

Исходя из требований, установленных статьями 421 и 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

В соответствии с пунктом 34 Правил недискриминационного доступа по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии.

В силу подпункта «г» пункта 41 Правил недискриминационного доступа при исполнении договора между территориальными сетевыми организациями, обслуживающими потребителей, расположенных на территории одного субъекта Российской Федерации, сторонами договора осуществляется взаимное предоставление услуг по передаче электрической энергии, при этом потребителями услуг являются обе стороны.

ОАО «АВТОВАЗ» и ЗАО «ЭиСС» являются территориальными сетевыми организациями, обслуживающими потребителей, расположенных на территории одного субъекта Российской Федерации – Самарская область.

Договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 002-Э от 01.01.2010 не содержит условий о взаимном предоставлении услуг по передаче электрической энергии.

Более того, решением Арбитражного суда Самарской области и постановлением Одиннадцатого Арбитражного Апелляционного суда Самарской области по делу № А55-11148/2011, а также решением Арбитражного суда Самарской области и постановлением Одиннадцатого Арбитражного Апелляционного суда Самарской области по делу № А55-19832/2011 установлено, что договор № 002-Э от 01.01.2010 прекратил действие в срок, согласованный сторонами - 31.12.2010. Приказами Управления по государственному регулированию и контролю в электроэнергетике по Самарской области от 29.12.2010 № 84, а впоследствии от 28.04.2011 № 28, на 2011 год были изменены и тариф, и порядок расчетов между смежными сетевыми организациями. Согласно указанным Приказам ОАО «АВТОВАЗ» является первой организацией в паре, и он обязан оплачивать оказанные услуги по передаче электрической энергии по установленному тарифу.

Также судами установлено, что отсутствие договора не освобождает сетевую организацию от оплаты фактически оказанных услуг по передаче электрической энергии и с ОАО «АВТОВАЗ» взыскано в пользу ЗАО «ЭиСС» неосновательное обогащение.

В соответствии со статьей 7 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 N 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» вступившие в законную силу судебные акты - решения, определения, постановления арбитражных судов обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Таким образом, комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дела № 177-25-11/5 приходит к выводу о том, что ОАО «АВТОВАЗ» нарушило часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, злоупотребило своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Тольятти, в границах точек присоединения к электрическим сетям, находящихся в собственности/владении ОАО «АВТОВАЗ», ущемило права и законные интересы ЗАО «ЭиСС», путем необоснованного уклонения от заключения договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г. и не рассмотрения оферты договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г., направленной ЗАО «ЭиСС» в адрес ОАО «АВТОВАЗ».

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дела № 177-25-11/5 считает, что ОАО «АВТОВАЗ» уклоняясь от заключения с ЗАО «ЭиСС» договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г. и не рассмотрев оферту договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г., направленной ЗАО «ЭиСС» в адрес ОАО «АВТОВАЗ» вышло за пределы осуществления своих гражданских прав, предоставленных ему нормативными правовыми актами.

В связи с тем, что решение по делу № 177-25-11/5 принято комиссией в 2012 г. комиссия пришла к выводу о нецелесообразности выдачи ОАО «АВТОВАЗ» предписания о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

р е ш и л а:

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях (бездействии) ОАО «АВТОВАЗ», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Тольятти, в границах точек присоединения к электрическим сетям, находящихся в собственности/владении ОАО «АВТОВАЗ» и ущемлении интересов ЗАО «Энергетика и связь строительства», путем необоснованного уклонения от заключения договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г. и не рассмотрении оферты договора оказания возмездных услуг по передаче электрической энергии на 2011 г., направленной ЗАО «ЭиСС» в адрес

ОАО «АВТОВАЗ».

2. Передать материалы дела № 177-25-11/5 уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.