

**Решение № 03-6/1-43-2010**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена 26.01.2011 г. Тверь  
Решение изготовлено в полном объеме 08.02.2011

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

Председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Забелина Т.Н. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 03-6/1-43-2010 по признакам нарушения ОАО «Тверская энергосбытовая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон),

**УСТАНОВИЛА:**

Настоящее дело возбуждено по заявлению ООО «Тверская энергосбытовая компания» (юр. адрес: 170100, г. Тверь, ул. Симеоновская, д. 69, далее - Заявитель) об ущемлении его интересов ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (далее - ОАО «ТЭСК») посредством уклонения от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии в интересах Общества с ограниченной ответственностью «Геософт-Билд» (далее – ООО «Геософт-Билд»).

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, проанализировав нормативные правовые акты, регламентирующие функционирование розничных рынков электрической энергии, заслушав доводы и пояснения сторон, пришла к следующим выводам.

ОАО «ТЭСК» приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 № 57 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) в географических границах: Тверская область, с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

Согласно части 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, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 №5, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующих субъектов в вышеуказанном случае не требуется, положение ОАО «ТЭСК» на розничном рынке продажи электрической энергии в географических границах Тверская область является доминирующим.

Кроме того, приказами Региональной энергетической комиссии Тверской области

от 26.10.2006 №108/1 и от 28.04.2009 №44-нп ОАО «ТЭСК» присвоен статус гарантирующего поставщика с границами зоны деятельности: административные границы Тверской области, за исключением зон деятельности ООО «Тверская областная энергосбытовая компания», которые определены границами балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Региональная электросетевая компания» в городах Нелидово, Торопец, Андреаполь и Западная Двина.

В соответствии с пунктом 5 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее – Правила) гарантирующие поставщики осуществляют поставку электрической энергии на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли –продажи (поставки ) электрической энергии.

Согласно представленной информации, Заявитель заключил с ООО «Геософт-Билд» (далее - Потребитель) договор энергоснабжения от 30.04.2008 № 23-08/ЭС в соответствии с которым, обязался осуществлять продажу электрической энергии Потребителю в его точках поставки (диспетчерское наименование точки поставки: ПС-1 10/35/10 «Селижарово», ВЛ 10 кВ ф. Калинина КТПП 10/0,4 кВ «ЗСП» д. Захарово, «Завод»).

В целях организации энергоснабжения по точкам поставки Потребителя в порядке пункта 62 Правил Заявитель письмом от 28.06.2010 № 363 направил в адрес ОАО «ТЭСК», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства Потребителя заявку о заключении договора купли-продажи электроэнергии в интересах Потребителя, содержащую все необходимые условия, установленные пунктом 62 Правил с приложением проекта договора.

В соответствии с пунктом 62 Правил лицо, которое намерено 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, достоверное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору. Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно представляет поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки, и о местах расположения пунктов приема платежей за электрическую энергию от покупателей электрической энергии данной организации.

Вышеуказанная заявка с приложениями (в количестве 7 единиц) была получена ОАО «ТЭСК» 28.06.2010, что подтверждается оттиском печати ОАО «ТЭСК» с подписью лица, получившего его и указанием даты получения на сопроводительном письме Заявителя.

ОАО «ТЭСК» письмом от 28.07.2010 № 022-02/1996 выдвинуло ряд замечаний к представленным документам, которые Заявитель учел и письмом от 19.08.2010 №

421 к ранее направленному письму от 28.06.2010 № 363 направил полный пакет документов, необходимых для заключения договора купли-продажи и удовлетворяющих требованиям пункта 62 Правил.

Письмо Заявителя от 19.08.2010 № 421 с приложениями (в количестве 6 единиц) было получено ОАО «ТЭСК» 19.08.2010, что подтверждается отпечатком печати ОАО «ТЭСК» с подписью лица, получившего его и указанием даты получения на сопроводительном письме Заявителя.

Из материалов дела следует, что пакет документов, направленный Заявителем в адрес ОАО «ТЭСК» письмами от 28.06.2010 № 363 и от 19.08.2010 № 421 содержал все необходимые для заключения договора сведения и документы, предусмотренные пунктом 62 Правил:

1) планируемый объем потребления электрической энергии (мощности) (приложение 3 к письму №421 от 19.08.2010);

2) документы, подтверждающие выполнение следующих условий, необходимых для его заключения:

- технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке (Акт об осуществлении технологического присоединения №12/1 от 24.10.2007 - приложение к письму № 421 от 19.08.2010);

- акт разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон от 30.10.2007 - приложение 4 к письму от 28.06.2010 №363;

- обеспечение учета электрической энергии («Перечень средств измерения и мест их установки» - приложение 2 к письму № 421 от 19.08.2010);

- надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (приложение 6 к письму № 421 от 19.08.2010);

3) дополнительно представлены:

сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки (приложение 4 к письму № 421 от 19.08.2010).

Кроме того, Заявитель, являясь лицом, действующим от имени и в интересах Потребителя, в качестве подтверждения данного обстоятельства, а также нахождения в зоне деятельности гарантирующего поставщика точек поставки Потребителя представил гарантирующему поставщику копию договора энергоснабжения №23-08/ЭС от 30.04.2008, заключенного Заявителем с ООО «Геософт-Билд» (приложение 6 к письму от 28.06.2010 №363).

В силу положений пункта 63 Правил гарантирующий поставщик в течение 30 дней с даты получения заявки о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) обязан ее рассмотреть и направить заявителю подписанный со своей стороны проект соответствующего договора, а в случае если заявителем представлен проект договора – подписать его или направить ему протокол разногласий.

В силу пункта 2 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон «Об электроэнергетике») в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении

энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика.

Согласно статье 3 Закона «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии – коммерческая организация, обязанная в соответствии с указанным Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от его имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Пунктом 61 Правил определен перечень оснований, при которых гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем:

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

В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по основаниям предусмотренным настоящим пунктом гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

Рассмотрение проекта договора купли-продажи электрической энергии, направленного Заявителем в адрес ОАО «Тверская энергосбытовая компания», произведено с существенным нарушением 30-дневного срока, установленного пунктом 63 Правил. Учитывая дату регистрации гарантирующим поставщиком представленных Заявителем документов 19.08.2010, необходимых для заключения договора купли-продажи электрической энергии по точкам поставки Потребителя и являющихся дополнением к ранее направленной заявке, срок, в течение которого гарантирующий поставщик был обязан рассмотреть заявку о заключении договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) и подписать представленный проект договора или направить протокол разногласий к нему определялся периодом с 20.08.2010 по 18.09.2010 и истек 19.09.2010.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что ОАО «Тверская энергосбытовая компания» на эту дату не направляло в адрес Заявителя подписанный со своей стороны договор купли-продажи (поставки) электрической энергии либо протокол разногласий к нему, а также в течении 5-дневного срока со дня последнего обращения Заявителя не уведомляло его об отказе от заключения договора.

Исходя из вышеизложенного, неисполнение ОАО «Тверская энергосбытовая компания» обязанности по направлению в адрес Заявителя подписанного со своей стороны проекта договора, приложенного к заявке, содержащей все необходимые условия для заключения договора, а равно ненаправление протокола разногласий к нему в установленный законодательно срок, противоречит нормам пунктов 61, 63 Правил функционирования и является уклонением от заключения договора.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон 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 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.

Указанные действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» в части необоснованного уклонения от заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии ущемляют интересы Заявителя, так как исключают возможность исполнения своих обязательств по поставке электроэнергии потребителю, и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона.

Комиссией признано, что нарушение антимонопольного законодательства ОАО «Тверская энергосбытовая компания» совершено на розничном рынке электрической энергии с границами зоны деятельности: административные границы Тверской области, за исключением зон деятельности ООО «Тверская энергосбытовая компания».

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что ОАО «Тверская энергосбытовая компания» письмом от 08.12.2010 №022-2/3149 направило в адрес Заявителя оформленные Договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в ответ на уведомление последнего о выборе варианта тарифа, оформленного письмом № 603 от 30.11.2010, с приложениями (далее - Договор) и Протокол разногласий к Договору (далее - Протокол разногласий).

Указанные действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» рассматриваются Комиссией как устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства в части необоснованного уклонения от заключения договора купли-продажи электрической энергии в добровольном порядке до вынесения решения по данному вопросу и подтверждают нарушение 30-дневного срока рассмотрения проекта договора купли-продажи (поставки) электрической энергии, установленного п. 63 Правил, более чем на 1,5 месяца.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившиеся в необоснованном уклонении от заключения с ООО «Тверская энергосбытовая компания» договора купли-продажи (поставки) электрической энергии в интересах ООО «Геософт-Билд».
2. Принимая во внимание устранение ОАО «Тверская энергосбытовая компания» нарушения антимонопольного законодательства в процессе рассмотрения дела в добровольном порядке ОАО «Тверская энергосбытовая компания» предписания ОАО «Тверская энергосбытовая компания» не выдавать.
3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии И.С. Демина  
Члены Комиссии: Л.В.Посохова  
С.Е. Иванов  
Т.Н. Забелина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.