

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 15/101-12

22.11.2012 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

Голомолзин А.Н. – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы;

члены Комиссии:

Цышевская Е.В. – заместитель начальника Управления контроля электроэнергетики;

Чирков Ф.О. – советник Управления контроля электроэнергетики;

Полещук Н.Г. – главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничном рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;

Огневская Д.В. – начальник отдела судебной работы Правового управления;

в присутствии представителей:

Ответчик:

ФСТ России:

Мецаев Батрадз Казбекович.

Заявитель:

ООО «Волгоградоблэлектросбыт»:

Борисов Максим Владимирович;

Федоричев Сергей Сергеевич.

рассмотрев дело № 1 15/101-12 по признакам нарушения Федеральной службой по тарифам (место нахождения: Китайгородский пр., 7, г. Москва, 109074) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в необоснованном препятствовании ООО «Волгоградоблэлектросбыт» осуществлению деятельности по покупке электрической энергии на оптовом рынке для своих потребителей, путем необоснованного невключения объемов электрической энергии, планируемых ООО «Волгоградоблэлектросбыт» к покупке в 2011 году, в сводный прогнозный баланс производства и поставки электрической энергии в рамках ЕЭС России по Волгоградской области на 2011 год (далее – Сводный прогнозный баланс), Комиссия

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление

ООО «Волгоградоблэлектросбыт» (далее – ООО «ВОЭС») о создании препятствий выхода на оптовый рынок электрической энергии (мощности) (далее – ОРЭМ) со стороны ФСТ России, выразившихся в невключении предложений ООО «ВОЭС» по покупке электрической энергии на ОРЭМ в сводный прогнозный баланс производства и поставки электрической энергии в рамках ЕЭС России по Волгоградской области (далее – Сводный прогнозный баланс) в 2011 году.

В соответствии с приказом ФАС России от 19.03.2012 № 156 о возбуждении дела и

создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, ФАС России возбуждено дело № 1 10/19-12 в отношении ФСТ России по части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статьей 3 Федерального Закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что субъектом оптового рынка электроэнергетики являются юридические лица, получившие в установленном законом порядке право участвовать в отношениях, связанных с обращением электрической энергии и (или) мощности на оптовом рынке, в соответствии с утверждаемыми Правительством Российской Федерации правилами оптового рынка.

В соответствии с постановлением Управления региональной службы по тарифам Администрации Волгоградской области (далее - УРТ) от 12.10.2006 № 15/2 «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков на территории Волгоградской области» ООО «ВОЭС» присвоен статус гарантирующего поставщика в соответствии с подпунктом «б» пункта 36 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Правила розничных рынков).

ООО «ВОЭС» было включено в Реестр субъектов ОРЭМ под регистрационным номером 2.3.0268, как гарантирующий поставщик (свидетельство НП «АТС» от 07.04.2008).

Согласно пункту 29 Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода (далее – Правила оптового рынка), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2003 № 643 (указанное постановление распространяло свое действия на отношения возникшие до 31.12.2010), субъект оптового рынка приобретает право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) с использованием групп точек поставки (далее – ГТП) (за исключением условных) только при условии выполнения им требований, указанных в пунктах 16 - 19(1) Правил оптового рынка.

Пунктом 19(1) Правил оптового рынка установлено, что субъекты оптового рынка (за исключением субъектов оптового рынка, в отношении которых принятие балансового решения не требуется для участия в торговле электрической энергией и (или) мощностью на оптовом рынке по соответствующим ГТП) могут участвовать в торговле электрической энергией и (или) мощностью на оптовом рынке только при наличии принятых в их отношении по соответствующим ГТП балансовых решений, вступивших в силу.

Согласно пункту 10 и 12 Порядка формирования сводного прогнозного баланса производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках ЕЭС России по субъектам Российской Федерации, утвержденного приказом ФСТ России от 10.06.2009 № 125-э/1 (далее – Порядок), гарантирующие поставщики разрабатывают предложения по формированию сводного прогнозного баланса в увязке с экономическими показателями и направляют их в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов на согласование.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов определяют уровень потребности субъекта Российской Федерации (региона) в электрической энергии и мощности на основе прогноза электропотребления с учетом динамики его изменения за предыдущие 3 года, во взаимодействии с Системным оператором проверяют соответствие прогнозу электропотребления региона предложений указанных в пункте 10 Порядка, выполняют оценку возможных социально-экономических

последствий для региона при выводе новых организаций на ОРЭМ, формируют консолидированные по соответствующему субъекту Российской Федерации предложения по формированию сводного прогнозного баланса и направляют их и предложения вышеуказанных организаций в Федеральную службу по тарифам для утверждения сводного прогнозного баланса с приложением обоснования внесенных изменений.

Письмом от 31.03.2010 № 270 ООО «ВОЭС» направило в адрес УРТ предложения на покупку электрической энергии с ОРЭМ в 2011 году с целью включения объемов в Сводный прогнозный баланс на 2011 год. Предложения составлены по 36 ГПП.

УРТ письмом от 15.06.2010 № 31-05-11/1086 направило ФСТ России предложения по формированию Сводного прогнозного баланса на 2011 год, включающие предложенные объемы покупки ООО «ВОЭС» электрической энергии с ОРЭМ в 2011 году.

Однако указанные предложения ООО «ВОЭС» не были включены в первую редакцию Сводного прогнозного баланса на 2011 год (приказ ФСТ России от 20.06.2010 № 153-э/1).

В соответствии с пунктом 40 Правил розничных рынков в случае, если статус гарантирующего поставщика присвоен в соответствии с подпунктом «б» или «в» пункта 36 Правил розничных рынков организации, не имеющей права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке в отношении соответствующих ее зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика групп точек поставки, эта организация должна получить право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке по группе точек поставки, соответствующей ее зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика, с 1 января очередного года, но не позднее 1 января 2010 г. В противном случае она лишается статуса гарантирующего поставщика в соответствующей зоне деятельности с 1 января 2010 г.

Письмом от 06.05.2010 ЕП-3919/14 ФСТ России уведомила УРТ о необходимости направить в адрес ФСТ России следующую информацию:

- решение УРТ Администрации Волгоградской области о лишении ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика и включении их зоны деятельности в зону деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Волгоградэнерго» в соответствии с пунктами 40 и 55 Правил розничных рынков;
- заявление (обращение) о внесении изменений в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности (далее – Реестр) в соответствии с приложением №2 к Административному регламенту;
- заявление (обращение) об исключении из Реестра в соответствии с приложением №3 к Административному регламенту;
- подтверждение готовности гарантирующего поставщика ОАО «Волгоградэнерго» обслуживать зоны деятельности ООО «ВОЭС»;
- план мероприятий по принятию на обслуживание гарантирующим поставщиком ОАО «Волгоградэнерго» покупателей электрической энергии.

Администрация Волгоградской области и УРТ направили в ФСТ России письма от 13.05.2010 № 01-05-11/3272 и от 25.05.2010 № УРТ-04/668, в которых сообщили, что при формальном исполнении предписания УРТ будут нарушены требования действующего законодательства, а именно пункта 41 Правил розничных рынков, согласно которому, указанная в пункте 40 Правил розничных рынков, организация не может быть лишена статуса гарантирующего поставщика, если будет доказано, что право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке не получено такой организацией в результате нарушения органами или организациями, на основании решений и (или) действий которых

предоставляется такое право, установленного порядка предоставления права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на рынке. ООО «ВОЭС» систематически препятствовали в исполнении требований законодательства (выходу на ОРЭМ), как смежные субъекты рынка (в том числе: ОАО «Волгоградэнергогосбыт»), так и УРТ.

Также УРТ указало, что лишение ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика будет способствовать созданию в Волгоградской области единственного монополиста – поставщика электроэнергии ОАО «Волгоградэнергогосбыт» и полной ликвидации конкуренции на розничном рынке электрической энергии в границах региона.

Письмом от 09.06.2010 № СН-4923/14 ФСТ России уведомила УРТ, что решение о лишении или сохранении за ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика принимает УРТ.

После письмом от 30.09.2010 № 4-2393 ФСТ России повторно запросила у УРТ сведения, подтверждающие лишение организаций, в том числе ООО «ВОЭС», статуса гарантирующего поставщика по основаниям, указанным в пунктах 40 и 55 Правил розничных рынков, информацию о принятых мерах, направленных на исполнение указанных требований законодательства Российской Федерации.

В ответ УРТ направило письмо от 06.10.2010 № УРТ-04/1730 повторно указав, что при лишении ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика в соответствии с пунктами 40 и 55 Правил розничных рынков УРТ будут неучтены положения пункта 41 Правил розничных рынков.

Кроме того, УРТ отметило, что решение о включении в предложения по формированию Сводного прогнозного баланса на уровне субъекта принимается с учетом возможных социально-экономических последствий для региона при выводе новых организаций на ОРЭМ. В свою очередь решение регулирующего органа субъекта Российской Федерации о выводе новых организаций на ОРЭМ оказывает влияние на окончательное решение ФСТ России по включению организации в Сводного прогнозного баланса. Решения УРТ по включению организаций, в том числе ООО «ВОЭС», в Сводный прогнозный баланс, принятые в отношении предыдущих лет, основаны на субъективных и порой необоснованных критериях определения социально-экономических последствий для региона, которые не закреплены в нормативно-правовых актах. При формировании Сводного прогнозного баланса на 2010 год УРТ определило социально-экономических последствий для региона в случае выхода ООО «ВОЭС» на ОРЭМ, как негативные, в связи с «дополнительным приростом сбытовой надбавки гарантирующего поставщика первого уровня», что по мнению УРТ не является основанием для невключения предложений ООО «ВОЭС» в Сводный прогнозный баланс. Указанное решение повлияло на итоговое формирование Сводного прогнозного баланса на 2010 год и предложения ООО «ВОЭС» по покупке электрической энергии на ОРЭМ не были в него включены, в результате чего ООО «ВОЭС» не получило права торговли на ОРЭМ и, что, как следствие, стало основанием для лишения ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика.

Также УРТ указало, что в предложениях УРТ по корректировке Сводного прогнозного баланса на 2011 год объемы покупки электрической энергии на ОРЭМ ООО «ВОЭС» были отображены.

Письмом от 17.11.2010 № 12-0162 ФСТ России запросило у УРТ информацию и документы для обоснования применения пункта 41 Правил розничных рынков к ООО «ВОЭС».

В ответ на указанное письмо УРТ повторно представило свою позицию по данному вопросу и приложило соответствующие обосновывающие документы (письмо от

19.11.2010 № УРТ-01/2102).

Также письмами от 19.11.2010 № 01-01-11м/15399 от 23.11.2010 № 01-05-14м/15674 Администрация Волгоградской области обратилась в ФСТ России с просьбой разрешить вопрос о включении в Сводный прогнозный баланс на 2011 год предложения ООО «ВОЭС», которое получило право на участие в торговле на ОРЭМ.

Письмом от 22.11.2010 № 973 ООО «ВОЭС» представило в ФСТ России акт № 824 о соответствии системы коммерческого учета ООО «ВОЭС» по 36 ГТП, предложения по которым были направлены в ФСТ России для включения в Сводный прогнозный баланс на 2011 год, техническим требованиям ОРЭМ.

Несмотря на все обращения Администрации Волгоградской области, УРТ и ООО «ВОЭС» 24.11.2010 ФСТ России была принята конечная редакция Сводного прогнозного баланса на 2011 без учета предложений ООО «ВОЭС» (приказ ФСТ России от 20.06.2010 № 153-э/1, с внесенными изменениями приказом ФСТ России от 24.11.2010 № 333-э/1).

Дальнейшие обращения со стороны Администрации Волгоградской области, УРТ и ООО «ВОЭС» ситуации не изменили.

Представители ООО «ВОЭС» на заседании Комиссии пояснили следующее.

ООО «ВОЭС» считает действия (бездействие) ФСТ России по невключению его в субъектный состав покупателей электрической энергии (мощности) Сводного прогнозного баланса на 2011 год несоответствующими действующему законодательству и иным нормативным правовым актам, регулирующим порядок формирования Сводного прогнозного баланса, а также нарушающими права и законные интересы ООО «ВОЭС» в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, путем создания препятствий к осуществлению ООО «ВОЭС» деятельности по торговле электрической энергией на ОРЭМ.

Подпункт «б» пункта 4 Порядка формирования сводного прогнозного баланса устанавливает, что Сводный прогнозный баланс формируется в целях заключения участниками ОРЭМ договоров купли-продажи электрической энергии и мощности на оптовом рынке в соответствии с Правилами оптового рынка.

Таким образом, не включив ООО «ВОЭС» в субъектный состав покупателей Сводного прогнозного баланса, ФСТ России незаконно лишила ООО «ВОЭС» возможности осуществлять предпринимательскую деятельность путем приобретения электрической энергии на ОРЭМ, что по мнению заявителя является нарушением действующего антимонопольного законодательства.

ООО «ВОЭС» является гарантирующим поставщиком на территории Волгоградской области (решение о включении в Реестр гарантирующих поставщиков – приказ ФСТ России от 04.07.2007 № 148-э, регистрационный номер ООО «ВОЭС» в Федеральном информационном реестре гарантирующих поставщиков № 34/02).

Согласно пункту 5 Порядка формирования сводного прогнозного баланса, Сводный прогнозный баланс утверждается по ГТП участников оптового рынка, по электростанциям, по субъектам Российской Федерации и в целом по ЕЭС России. ООО «ВОЭС» были зарегистрированы группы точек поставки на ОРЭМ, что подтверждается Актом согласования ГТП субъекта ОРЭМ и отнесения их к узлам расчетной модели от 29.02.2008.

Также во исполнение подпункту «б» пункта 16 Правил оптового рынка ООО «ВОЭС» в целях получения права на участие в торговле на ОРЭМ выполнил требования технического характера, установленные нормативными правовыми актами и договором о присоединении к торговой системе ОРЭМ, что подтверждается Актом

№ 824 от 29.10.2010 «О соответствии АИИСКУЭ требованиям ОРЭМ», а также Уведомлением НП «Совет рынка» № СР-02/10-16059а от 30.11.2010 в адрес ФСТ России о выполнении ООО «ВОЭС» требований регламентов ОРЭМ.

Таким образом, ФСТ России обладало всеми предусмотренными действующим законодательством документами, подтверждающими право ООО «ВОЭС» на включение в субъектный состав покупателей Сводного прогнозного баланса на 2011 год.

Не включение ФСТ России ООО «ВОЭС» в Сводный прогнозный баланс противоречит Правилам оптового рынка и Порядку формирования сводного прогнозного баланса.

ООО «ВОЭС» в 2011 году дважды обращался в адрес ФСТ России (письма ООО «ВОЭС» от 14.01.2011 № 21 и от 31.01.2011 № 110) с просьбой обосновать причины не включения в субъектный состав покупателей в соответствии с пунктом 12 Порядка и пересмотреть решение ФСТ России, включив предприятие в субъектный состав Сводного прогнозного баланса на 2011 год.

Только 19.04.2011 в адрес ООО «ВОЭС» поступил ответ ФСТ России (письмо от 13.04.2011 № ЕП-2935/12), которым ФСТ России отказала ООО «ВОЭС» в удовлетворении обращения, мотивируя свой отказ в частности тем, что, по мнению ФСТ России, ООО «ВОЭС» не является гарантирующим поставщиком, соответственно лишен своей зоны деятельности, в силу пункта 40 Правил розничных рынков.

Из вышеназванного письма следует, что ФСТ России не располагала сведениями о том, что право на участие в торговле на ОРЭМ не получено ООО «ВОЭС» до 01.01.2010 в результате нарушения органами или организациями, на основании решений и (или) действий которых предоставляется такое право, установленного порядка предоставления права на участие в торговле на ОРЭМ.

Однако ФСТ России письмом от 17.11.2010 № 12-0162 уведомила УРТ о том, что в отношении ООО «ВОЭС» НП «Совет рынка» предоставлены сведения о выполнении технических требований оптового рынка, и поручила УРТ в срок до 19.11.2010 предоставить в адрес ФСТ России информацию о наличии либо отсутствии оснований для применения к заявителю положений пункта 41 Правил розничных рынков.

Таким образом, указанное письмо ФСТ России подтверждает, что по состоянию на 01.10.2010 ФСТ России было известно о выполнении заявителем требований Правил оптового рынка.

Письмом от 19.11.2010 № УРТ-01/2102 УРТ предоставило ФСТ России информацию о выявленных нарушениях органами или организациями, на основании решений и (или) действий которых предоставляется такое право, установленного порядка предоставления права на участие в торговле на ОРЭМ.

Указанные документы опровергают доводы ФСТ России о том, что последней на момент принятия Сводного прогнозного баланса не было известно о наличии препятствий ООО «ВОЭС», предусмотренных пунктом 41 Правил розничных рынков, а также подтверждают, что в отношении заявителя отсутствуют основания для лишения его статуса гарантирующего поставщика электрической энергии.

Кроме того, согласно пункту 1.1.1. Административного регламента исполнения государственной функции Федеральной службы по тарифам по формированию и ведению Федерального информационного реестра гарантирующих поставщиков и зон их деятельности, утвержденного приказом ФСТ России от 24.11.2008 № 423-э (далее - Административный регламент) формирование и ведение Федерального информационного реестра гарантирующих поставщиков и зон их деятельности (далее - Реестр) является государственной функцией, исполнение которой

возложено на ФСТ России.

Реестр представляет собой единую информационную базу данных, содержащую в бумажной и электронной форме информацию об организациях (юридических лицах), которым присвоен статус гарантирующего поставщика, а также о зонах и сроках их деятельности в качестве гарантирующих поставщиков.

Согласно пункту 3.1.4. Административного регламента, при формировании Реестра учитываются сведения, предоставляемые уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации:

- об организациях, которые направили заявление об отказе от статуса гарантирующего поставщика;
- об организациях, которым отказано в присвоении статуса гарантирующего поставщика с указанием причин такого отказа;
- об организациях, которые лишены статуса гарантирующего поставщика.

Указанным уполномоченным органом в Волгоградской области на основании постановления Главы Администрации Волгоградской области от 05.10.2006 № 1216 «О регулировании деятельности гарантирующих поставщиков» в спорный период являлось Управление по региональным тарифам Администрации Волгоградской области (на момент рассмотрения дела правопреемником является Министерство топлива, энергетики и тарифного регулирования Волгоградской области), которое не принимало в отношении ООО «ВОЭС» решений о лишении последнего статуса гарантирующего поставщика.

Таким образом, ФСТ России не имела права самостоятельно делать выводы о лишении ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика в отсутствие решения уполномоченного органа субъекта Российской Федерации, что подтверждается вступившим в законную силу решением Арбитражного суда г. Москвы от 12.10.2011 по делу №А40-64830/2011, постановлением Федерального Арбитражного суда Московского округа от 10.04.2012 и Определением Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.08.2012 по делу №А40-64830/2011, признавшими неправомочность позиции ФСТ России.

Представитель ФСТ России на заседании Комиссии пояснил следующее.

В соответствии с абзацем 1 пункта 41 Правил розничных рынков указанная в пункте 40 Правил розничных рынков организация не может быть лишена статуса гарантирующего поставщика, если будет доказано, что право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке не получено такой организацией в результате нарушения органами или организациями, на основании решений и (или) действий которых предоставляется такое право, установленного порядка предоставления права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке.

По мнению ФСТ России оценка доказательств того, что право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке не получено организацией в результате нарушения органами или другими организациями, установленного порядка предоставления права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке, осуществляется только судами.

На вопрос Комиссии об основаниях невключения предложений ООО «ВОЭС» в Сводный прогнозный баланс на 2011 год представитель ФСТ России ответил, что основанием невключения предложений ООО «ВОЭС» в Сводный прогнозный баланс на 2011 год является невыполнение требований пункта 40 Правил розничных рынков в соответствии с которым гарантирующие поставщики должны получить право на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке по группе точек поставки, соответствующей их зоне деятельности в

качестве гарантирующего поставщика, с 1 января очередного года, но не позднее 1 января 2010 г.

Изучив представленные материалы, заслушав представителей ответчиков, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктами 19(1) и 29 Правил оптового рынка обязательным требованием для получения права участия в торговле на ОРЭМ по соответствующим ГТП является включение объемов покупки электрической энергии с ОРЭМ в Сводный прогнозный баланс.

Таким образом, если объемы электрической энергии, которые гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) намерен покупать на ОРЭМ, включены в Сводный прогнозный баланс, и выполнены иные требования ОРЭМ, предусмотренные Правилами оптового рынка и регламентами ОРЭМ (Договором о присоединении к торговой системе оптового рынка), отсутствуют основания для непредоставления права участия в торговле на ОРЭМ.

Исходя из пункта 40 Правил розничных рынков гарантирующий поставщик обязан получить право участия в торговле на ОРЭМ в отношении соответствующих его зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика ГТП не позднее 1 января 2010 года.

Таким образом, если бы новая энергосбытовая организация решила получить статус гарантирующего поставщика, ей необходимо было бы совершить ряд действий в соответствующей последовательности:

1. Получить статус гарантирующего поставщика.
2. Включить объемы электрической энергии, которые он намерен покупать с ОРЭМ, в Сводный прогнозный баланс, а также выполнить иные требования ОРЭМ;
3. Получить право доступа к торговле на ОРЭМ.

Таким образом, включение объемов покупки электрической энергии с ОРЭМ в Сводный прогнозный баланс является первичной процедурой (требованием) по отношению к получению права доступа к торговле на ОРЭМ.

Однако ФСТ России указала, что основанием невключения предложений ООО «ВОЭС» в Сводный прогнозный баланс на 2011 год является невыполнение требований пункта 40 Правил розничных рынков в соответствии с которым гарантирующий поставщик должен получить право участия в торговле на ОРЭМ по группе точек поставки, соответствующей его зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика.

Таким образом, по мнению ФСТ России, получение права участия в торговле на ОРЭМ является основанием для включения объемов покупки электрической энергии с ОРЭМ в Сводный прогнозный баланс, что противоречит пунктам 19(1) и 29 Правил оптового рынка.

В связи с этим у ФСТ России отсутствовали законные основания для невключения предложенных ООО «ВОЭС» объемов покупки электрической энергии с ОРЭМ в Сводный прогнозный баланс на 2011 год.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к

недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Учитывая изложенное, своим бездействием по невключению ООО «ВОЭС» в субъектный состав покупателей Сводного прогнозного баланса по Волгоградской области на 2011 год ФСТ России создала препятствия осуществлению деятельности ООО «ВОЭС» на ОРЭМ.

Кроме того, пунктом 55 Правил розничных рынков установлено, что границами зоны деятельности гарантирующего поставщика, определяемого в соответствии с подпунктом «б» пункта 36 настоящих Правил и не являющегося участником оптового рынка, являются границы балансовой принадлежности электрических сетей соответствующей энергоснабжающей организации (сетевой организации, хозяйствующего субъекта), к сетям которой присоединены потребители, подлежащие обслуживанию указанным гарантирующим поставщиком.

В случае лишения организации, указанной в подпункте «б» Правил розничных рынков статуса гарантирующего поставщика в соответствии с пунктом 40 Правил розничных рынков территория, соответствующая зоне ее деятельности в качестве гарантирующего поставщика, решением уполномоченного органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации включается в расположенную на территории того же субъекта Российской Федерации зону деятельности гарантирующего поставщика, определенного в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил розничных рынков, с даты утраты (лишения) статуса гарантирующего поставщика указанной организацией.

Следовательно, не получение ООО «ВОЭС» до 01.01.2010 права на участие в торговле электрической энергией (мощностью) на оптовом рынке по ГТП, соответствующим его зоне деятельности в качестве гарантирующего поставщика могло привести к включению данной зоны деятельности в зону деятельности гарантирующего поставщика, определенного в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил розничных рынков, то есть в зону деятельности ОАО «Волгоградэнерго».

Указанное последствие по лишению статуса гарантирующего поставщика также подтверждается письмами ФСТ России от 06.05.2010 ЕП-3919/14, от 30.09.2010 № 4-2393, от 13.04.2011 № ЕП-2935/12 и от 22.03.2011 № СН-2218/12, из которых, по мнению ФСТ России, следует, что ООО «ВОЭС» было нарушено требование пункта 40 Правил розничных рынков, что влечет лишение ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика и соответствующее изменение границ зоны деятельности ОАО «Волгоградэнерго».

Таким образом, не получение права участия в торговле на ОРЭМ в 2011 году в результате невключения ООО «ВОЭС» в субъектный состав покупателей Сводного прогнозного баланса по Волгоградской области на 2011 год могло привести к лишению ООО «ВОЭС» статуса гарантирующего поставщика.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ФСТ России нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части бездействия по невключению ООО «ВОЭС» в субъектный состав покупателей сводного прогнозного баланса производства и поставки электрической энергии в рамках ЕЭС России по Волгоградской области на 2011 год, что создает препятствия осуществлению деятельности ООО «ВОЭС» на оптовом рынке электрической энергии (мощности).

2. Предписания о недопущении действий, направленных на ограничение конкуренции, по делу № 1 15/101-12 о нарушении антимонопольного законодательства не выдавать.

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