

РЕШЕНИЕ № 03-6/1-31-2011
О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Тверь

Резолютивная часть решения оглашена 18.07.2011

Решение изготовлено в полном объеме 01.08.2011

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;

- Пестова А.С. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, рассмотрев по заявлению ОАО «МРСК Центра» дело № 03-6/1-31-2011 по признакам нарушения ОАО «Тверьэнергосбыт» (далее - ОАО «ТЭС») части 1 статьи 10 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Закон о защите конкуренции) выразившегося в ущемлении интересов ОАО «МРСК Центра» посредством необоснованного уклонения гарантирующего поставщика от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии,

УСТАНОВИЛА:

1. Согласно решению годового собрания акционеров от 10.06.2011, название ОАО «Тверская энергосбытовая компания» изменено на ОАО «Тверьэнергосбыт». Изменения в Уставе, связанные со сменой названия, вступили в силу с 28.06.2011. В соответствии со свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 28.06.2011 серия <...> в учредительные документы ОАО «Тверская энергосбытовая компания» внесены изменения в части переименования на ОАО «Тверьэнергосбыт».

2. Настоящее дело возбуждено по заявлению ОАО «МРСК Центра» (юр. адрес: 129090, г. Москва, Глухарев пер. д.4/2, далее - Заявитель) об ущемлении его интересов ОАО «Тверьэнергосбыт» (170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д.2, далее - ОАО «ТЭС») посредством уклонения от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Как следует из заявления ОАО «МРСК Центра», руководствуясь п. 32 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее – Правила недискриминационного доступа) 17.11.2011 исх. № 001-094/09-486 в адрес ОАО «ТЭС» было направлено уведомление о прекращении действия заключенного между ними договора на оказание услуг по передаче электрической энергии № 7-С/01-2009 от 01.07.2009 (далее - Договор). ОАО «ТЭС», в свою очередь, в нарушение п. 32 Правил недискриминационного доступа, направляет в адрес Заявителя дополнительное соглашение о продлении срока действия Договора, а также сообщает о нецелесообразности заключения нового договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Исходя из изложенного, ОАО «МРСК Центра» полагает, что ОАО «ТЭС», уклоняясь от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии, ущемляет его права.

ОАО «ТЭС», в свою очередь, мотивирует свой отказ тем, что действие Договора продлено на 2011 г., а взаимоотношения Заявителя и гарантирующего поставщика в отсутствие нового заключенного договора продолжают регулироваться положениями ранее действовавшего Договора. Кроме того, ОАО «ТЭС» полагает, что согласно действующему законодательству, правом требования исполнить гарантирующим поставщиком свою обязанность по заключению поименованного договора обладают потребители, а не сетевая организация.

3. Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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) 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.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (в настоящее время – ОАО «Тверьэнергосбыт») 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 Тверской области, 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 «Тверская энергосбытовая компания» (в настоящее время – ОАО «Тверьэнергосбыт») на розничном рынке продажи электрической энергии в географических границах Тверской области является доминирующим.

Кроме того, приказами Региональной энергетической комиссии Тверской области от 26.10.2006 №108/1 и от 28.04.2009 №44-нп ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (в настоящее время - ОАО «Тверьэнергосбыт») 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.

4. ОАО «МРСК Центра» состоит в Реестре естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, в разделе 1 «Услуги по передаче электрической энергии и (или) тепловой энергии» с регистрационным номером № 77.1.25 (включено приказом ФСТ России от 31.03.2008 № 86-э).

ОАО «МРСК Центра», предоставляя услуги по передаче электрической энергии, является, согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии, положение которого на товарном рынке признается в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим.

Кроме того, приказом Тверского УФАС России от 23.10.2008 г. № 146 ОАО «МРСК Центра» включено в региональный раздел Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, по позиции: услуги по передаче электрической энергии в границах зон применения сетей ОАО «МРСК Центра» с долей на рынке указанного товара более 50 процентов в географических границах: Тверская область; ОКДП 40.12.10.

5. В силу положений п. 2 ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее – Закон об электроэнергетике) наличие на розничных рынках электрической энергии гарантирующих поставщиков является основой системы надежного обеспечения потребителей электрической энергией.

Согласно п. 2 ст. 26 Закона об электроэнергетике, оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основе договора возмездного оказания услуг.

В силу положений п. 117 Основных положений функционирования рынков электрической энергии, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения ФРЭЭ), услуги по передаче электрической энергии предоставляются на основании договора оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемых потребителями самостоятельно или в их интересах обслуживающими их гарантирующими поставщиками или энергосбытовыми организациями. Гарантирующие поставщики заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электроэнергии в отношении точек поставки, на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрено обеспечение оказания услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя.

Согласно п. 4 Правил недискриминационного доступа, потребителями услуг по передаче электрической энергии являются, в том числе гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электроэнергии. В этом случае услуги по передаче электроэнергии предоставляются гарантирующему поставщику сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электроэнергии.

В силу п. 6 Основных положений ФРЭЭ для надлежащего исполнения договора энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены энергопринимающие устройства потребителей.

В соответствии с п.9 Правил недискриминационного доступа договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

Таким образом, урегулирование отношений, связанных с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, является обязательным для гарантирующего поставщика, а заключение договора оказания услуг по передаче электрической энергии является обязательным для сетевой организации.

6. Взаимоотношения ОАО «ТЭС» и ОАО «МРСК Центра», связанные с передачей электрической энергии, в 2010 году регулировались договором на оказание услуг по передаче электрической энергии (мощности) №7-С/01-2009 от 01.07.2009 (далее Договор). Вышеуказанный Договор регулировал взаимные обязательства сторон: обязательства ОАО «МРСК Центра» по оказанию услуг по передаче электроэнергии потребителям ОАО «ТЭС» и обязательства ОАО «ТЭС» по продаже электроэнергии в части компенсации потерь в сетях ОАО «МРСК Центра».

В соответствии с п. 2 ст. 540 Гражданского кодекса Российской Федерации и п. 32 Правил недискриминационного доступа договор передачи электрической энергии, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении, изменении либо о заключении нового договора.

Согласно п. 32 Правил недискриминационного доступа расторжение вышеуказанного договора не влечет за собой отсоединение энергопринимающего устройства потребителя услуг (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор) от электрической сети.

Поскольку Договор действовал до 31.12.2010, что подтверждается дополнительным соглашением № 2 от 14.10.2009, ОАО «МРСК Центра» воспользовалось правом заявить о прекращении Договора и заключить 2 самостоятельных договора: договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в целях компенсации потерь в своих сетях и договор оказания услуг по передаче электрической энергии, в связи с чем направило в адрес ОАО «ТЭС» письмо от 17.11.2010 № 001-094/09-486 о прекращении действия Договора, которое согласно оттиску штампа ОАО «ТЭС» получено 17.11.2010. Одновременно (письмом от 17.11.2010 № 001-094/09-486) ОАО «МРСК Центра» направило в адрес ОАО «ТЭС» проект договора на оказание услуг по передаче электрической энергии на 2011 год, предложив его подписать.

ОАО «ТЭС», оставив без ответа оферту о заключении договора на оказание услуг по передаче электрической энергии на 2011 год, письмом от 22.11.2010 022-02/2979 направило в адрес ОАО «МРСК Центра» дополнительное соглашение о продлении срока действия Договора, которое ОАО «МРСК Центра» не подписало.

20.12.2010 исх. 001-094/09-500 ОАО «МРСК Центра» повторно уведомило ОАО «ТЭС» о прекращении ранее действовавших договорных отношений.

Писем, свидетельствующих о том, что обращения Заявителя о заключении договора оказания услуги по передаче электрической энергии на 2011 год рассматривались ОАО «ТЭС» и ответы направлялись в адрес ОАО «МРСК Центра» ни Заявителем, ни ОАО «ТЭС» не представлены.

Вместе с тем, как признает ОАО «ТЭС» (письмо от 11.07.2011 № 11-327-юр), в адрес ОАО «МРСК Центра» направлялись ответы на обращение Заявителя о заключении договора оказания услуги по передаче электрической энергии на 2011 год, в которых изложена позиция ОАО «ТЭС» об отсутствии необходимости и

целесообразности заключить новый договор оказания услуг по передаче электрической энергии, поскольку отношения сторон до заключения нового договора регулируются условиями ранее заключенного договора (письма от 03.12.2010 № 022-02/3111, от 24.12.2010 № 022-02/3371, от 22.03.2011 № 022-02/693).

Вышеуказанное свидетельствует о том, что ОАО «МРСК Центра» в отсутствие действующего договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год пыталось урегулировать взаимоотношения с ОАО «ТЭС» по оказанию услуг по передаче электрической энергии, оказание которых оно не имеет право прекратить даже при отсутствии действующего договора, а ОАО «ТЭС» уклонялось от урегулирования отношений, связанных с передачей электрической энергии, хотя эта обязанность гарантирующего поставщика прямо предусмотрена Основными положениями ФРЭЭ.

Вышеуказанные действия ОАО «ТЭС» экономически и технологически не обоснованы и противоречат нормам Закона «Об электроэнергетике» и Основных положений ФРЭЭ.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора 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.

Необоснованное уклонение ОАО «ТЭС» от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии ущемляет интересы ОАО «МРСК Центра», поскольку препятствует реализации права последнего урегулировать в 2011 году взаимоотношения на иных условиях.

Пунктом 7.8 договора №7-С/01-2009 от 01.07.2009 (условия, которые действуют до заключения нового договора) предусмотрено следующее:

« Оплата услуг по передаче электроэнергии производится в следующем порядке. До начала расчетного периода исполнитель выставляет заказчику счет на оплату услуг по передаче электрической энергии исходя из плановых объемов передачи электроэнергии, указанных в Приложении № 4 к настоящему договору. Заказчик производит оплату по выставленному счету в следующем порядке:

20 числа текущего месяца — в размере 24% стоимости услуг, указанной в счете;

28 числа текущего месяца — в размере 41% стоимости услуг, указанной в счете;

10 числа месяца, следующего за расчетным, — в размере 35% стоимости услуг, указанной в счете.

По окончании расчетного периода исполнитель производит расчет суммы, подлежащей оплате, выдает заказчику акт об оказании услуг по передаче электроэнергии и счет-фактуру. Заказчик производит оплату (окончательный расчет) до 20 числа месяца, следующего за расчетным, с учетом платежей, произведенных заказчиком по выставленному исполнителем счету, исходя из стоимости объемов переданной электроэнергии и стоимости объема потерь электроэнергии, отнесенных на отпуск из электрических сетей исполнителя и оплаченных заказчиком, в составе равновесных цен на оптовом рынке электрической энергии (мощности), указанных в Акте об оказании услуг по передаче. В случае если заказчик произвел платеж, размер которого превышает стоимость фактически оказанных исполнителем услуг за расчетный месяц, и

отсутствует задолженность заказчика по настоящему договору за прошлые периоды платежа (за исключением задолженности, по которой достигнуто соглашение о порядке ее погашения), сумма превышения засчитывается в счет следующего платежа. При наличии задолженности переплата засчитывается в счет погашения неоспариваемой задолженности нарастающим итогом.

Заказчик вправе произвести оплату услуг исполнителю досрочно.

При возникновении у исполнителя и (или) территориальных сетевых организаций (далее- ТСО) задолженности по оплате электрической энергии, приобретаемой в целях компенсации потерь в электрических сетях, заказчик вправе уменьшить платеж за оказанные услуги исполнителя по передаче электрической энергии на сумму неоспариваемой задолженности исполнителя и неоспариваемой задолженности ТСО по договору купли-продажи потерь, заключенному между ТСО и заказчиком. Заказчик передает неоспариваемую задолженность ТСО исполнителю на основании договоров уступки права требования заключаемых между Исполнителем и Заказчиком. При этом в отношении указанного уменьшения платежей не применяются условия настоящего договора, предусматривающие ответственность заказчика за несвоевременное исполнение обязательств по оплате услуг исполнителя.

При возникновении оспариваемой задолженности ТСО по договору купли-продажи потерь, заключенному между ТСО и заказчиком, но подтверждаемой балансом электрической энергии, сформированным исполнителем, заказчик вправе уменьшить платеж за оказанные услуги исполнителя по передаче электрической энергии на сумму задолженности ТСО. При этом в отношении указанного уменьшения платежей не применяются условия настоящего договора, предусматривающие ответственность заказчика за несвоевременное исполнение обязательств по оплате услуг исполнителя до решения спора между заказчиком и ТСО в судебном порядке, но не более 1,5 года. Исполнитель выступает в суде третьей стороной.»

Вышеуказанное свидетельствует о том, что предусматривает дополнительные финансовые обременения ОАО «МРСК Центра» связанные с исполнением финансовых обязательств стороной (ТСО), хотя ОАО «ТЭС» самостоятельно урегулировал с ТСО взаимоотношения по купле-продаже потерь электроэнергии в их сетях.

Кроме того, договором предусмотрено уменьшение платежей со стороны гарантирующего поставщика в отсутствие в договоре ответственности за несвоевременное исполнение обязательств ОАО «ТЭС» и предполагает наличие у него возможности не осуществлять оплату за потребленные услуги в отсутствие каких-либо санкций, что способствует увеличению задолженности перед ОАО «МРСК Центра», которая может быть взыскана в судебном порядке.

Проект нового договора оказания услуг по передаче электрической энергии предусматривает иные условия оплаты и немотивированный отказ ОАО «ТЭС» рассмотреть проект, лишает ОАО «МРСК Центра» возможности изменить условия Договора, который является публичным только для ОАО «МРСК Центра».

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 «Тверьэнергосбыт», выразившиеся в необоснованном уклонении от заключения договора оказания услуги по передаче электрической энергии с ОАО «МРСК Центра».

2. Выдать ОАО «Тверьэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства.

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ОАО «Тверьэнергосбыт» 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

А.С. Пестова

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.

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 03-6/1-31-2011

01 августа 2011г.

г.

Тверь

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;

- Пестова А.С. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, руководствуясь пунктом «и» статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 29.07.2011 по делу № 03-6/1-31-2011 о нарушении ОАО «Тверьэнергосбыт» (170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д.2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Тверьэнергосбыт» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ущемлении интересов ОАО «МРСК Центра» посредством необоснованного уклонения гарантирующего поставщика от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии;

2. В указанных целях, ОАО «Тверьэнергосбыт», в течение 30 дней с момента получения данного предписания, рассмотреть проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии, подписав его со своей стороны, или направить в

адрес ОАО «МРСК Центра» мотивированный протокол разногласий.

3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения, представив копию договора оказания услуг по передаче электрической энергии подписанную со стороны ОАО «Тверьэнергосбыт» или протокол разногласий направленный к поименованному договору.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии: Л.В. Посохова

С.Е. Иванов

А.С. Пестова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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