

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Предписание оглашено 09 октября 2009г.
Предписание изготовлено в полном объеме 26 октября 2009г.
г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: <...> – и.о. заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: <...> – начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, <...> – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, <...> – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ рассмотрев дело № А-161/10-09

руководствуясь статьей 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 09 октября 2009г. по делу № А-161/10-09 о нарушении ООО «ТриэР» (450078, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Кирова, д. 128/1) пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «ТриэР» (450078, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Кирова, д. 128/1) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить и не допускать впоследствии нарушения пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. ООО «ТриэР» с момента (дня) получения Предписания устранить нарушения требований пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

2.1. Для устранения нарушений пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ТриэР» совершить следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключаящих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам (совершить действия направленные на обеспечение подачи электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства ИП <...>);

2.2. Для устранения нарушений пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ТриэР» совершить следующие действия:

- прекратить взимание платежей, не установленных законодательством Российской Федерации, со всех юридических лиц и индивидуальных предпринимателей до объектов электросетевого хозяйства которых ООО «ТриэР» обеспечивает переток электрической энергии, которым такая плата выставлялась.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 25.11.2009г.

РЕШЕНИЕ

Результативная часть решения оглашена 09 октября 2009г.
Решение в полном объеме изготовлено 26 октября 2009г.
г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председателя комиссии: <...> – и.о. заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: <...> – начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, <...> – главного государственного инспектора отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ, <...> – специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ рассмотрев дело № А-161/10-09 по признакам нарушения ООО «ТриэР» (450078, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Кирова, д. 128/1) пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135), в присутствии представителей:

ИП <...> – <...> доверенность без № от 17.09.2009г., <...> – доверенность без № от 26.08.2009г.;

ООО «ТриэР» - энергетик <...>, доверенность №39 от 09.10.2009г.;

ООО «БашРЭС» - юриконсульт филиала «БашРЭС-УГЭС», доверенность №119/01-12 от 23.12.2008г.;

ООО «Совтехстром» - заместитель директора Р.Р. Кашаев, доверенность №98/1 от 14.09.2009г.;

ООО «ЭСКБ» - и.о. начальника юридического отдела филиала «ЭСКБ-Центр» ООО «ЭСКБ» <...>, доверенность №007/011 от 11.01.2009г.;

Башкирская республиканская организация общероссийской общественной организации «Всероссийское общество инвалидов» -

<...>, доверенность №55 от 17.09.2009г.

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан получено заявление индивидуального предпринимателя <...> (далее также – Заявитель), на действия ООО «Триэр» (далее также – Ответчик).

Как следует из заявления в 2008г. ООО «Предприятие «Совтехстром» выделило ООО «Триэр» из своих мощностей 35 кВт для заключения договора электроснабжения всего здания по ул. Кирова, 128/1. Однако после выделения <...> своей части здания из имущества ООО «Триэр» основные электропотребители остались на территории, принадлежащей <...> На обращения по выделению части мощности ИП <...> ООО «Триэр» отвечает отказом. Кроме того, с 2009г. ООО «Триэр» заключило договора на электроснабжение с арендаторами ИП <...> и ежемесячно взимает с них плату за электроэнергию и услуги по ее передаче.

К заявлению приложены, в частности, следующие подтверждающие документы: договор №04-270 от 30.12.2008г. об осуществлении технологического присоединения (заключен между ИП <...> и ООО «БашРЭС»), технические условия на присоединение электроустановок к эл. сетям 0,4 КВ №4-146/1-244-1 от 11.01.2009г.), платежное поручение от 31.12.2008г. на сумму 173920.20 рублей, деловая переписка, акт об отключении от 21 апреля 2009г.

Отделом естественных монополий и финансовых рынков, при рассмотрении данного заявления направлены запросы в адрес Заявителя (№5/4000-1 от 20.05.2009г.), ООО «Предприятие «Совтехстром» (№5/4001 от 20.05.2009г.), ООО «БашРЭС» (№5/4002 от 20.05.2009г.), ООО «Триэр» (№5/4003 от 20.05.2009г.).

Проанализировав поступившую с заявлением и поступившую в ответ на запросы УФАС по РБ информацию и документы принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения (п.п. 9, 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», далее также – Закон №135), в отношении ООО «Триэр» (дело №А-161/10-09).

Из документов представленных с заявлением, представленных Заявителем, ООО «Предприятие «Совтехстром», ООО «Триэр», ООО «БашРЭС», а также на Определения УФАС по РБ №5/6802 от 04.08.2009г., №7334 от 25.08.2009г., №5/8051 от 18.09.2009г. усматривается следующее.

Из документов представленных ООО «Триэр» с письмом от 14.09.2009г. (Протокол №15 Общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью «Триэр» от 27 декабря 2007г. следует: «В связи с выходом участника общества <...> из общества с ограниченной ответственностью «Триэр» выдать <...> в собственность в натуре недвижимое имущество ... согласно поэтажному плану технического паспорта, изготовленному государственным унитарным предприятием «Центр учета, инвентаризации и оценки недвижимости РБ», а именно: (перечень недвижимого имущества). Указанное недвижимое имущество расположено по адресу: г. Уфа, Кировский район, улица Кирова, 128/1. В соответствии с названным протоколом общего собрания оформлен договор передачи без № от 01.04.2008г. на основании которого Общество с ограниченной ответственностью «Триэр» передало, а <...> приняла (перечень недвижимого имущества). Имущество расположено по адресу: Республика Башкортостан, г. Уфа, Кировский район, ул. Кирова, дом 128/1 (сто двадцать восемь дробь один).

Впоследствии <...> выдано Свидетельство о государственной регистрации права от 24 июня 2008г.

Передача электрической энергии представляет собой физический процесс доставки товара (в данном случае электрической энергии (мощности)) до энергопринимающих устройств ИП <...> через технические устройства электрических сетей.

Услуги по передаче электрической энергии не могут быть заменены в потреблении другими товарами (услугами), спрос на них в меньшей степени зависит от цены на этот товар (услуги).

В силу технологических оснований реализации товара (услуги по передаче электрической энергии), а именно: сложившихся схем электроснабжения, расположения энергопринимающих устройств покупателей и распределительных сетей продавца в определенном месте, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок к электрическим сетям с учетом принципа однократности такого присоединения, обуславливающего техническую и экономическую нецелесообразность повторного присоединения (или передподключения) энергопринимающих устройств к электрическим сетям другого хозяйствующего субъекта, предоставляющего услуги по передаче электроэнергии, а также в силу правовых оснований реализации данного товара (право владения и пользования объектами электросетевого хозяйства, участвующими в процессе передачи энергоресурса), услуги по передаче электрической энергии предоставляются в условиях отсутствия конкуренции.

По информации представленной в письме №21 от 06.10.2009г. ИП <...> сообщает в частности следующее: «Реконструкции энергопринимающих устройств расположенных в помещениях принадлежащих ИП <...> на праве собственности не производилось, и мощность объектов энергопотребления не увеличивалась ... ». Как далее следует из упомянутого письма планируется увеличение потребления электроэнергии и возможно, изменение категории надежности.

В соответствии с положениями статьей 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. «О естественных монополиях» (далее также – Закон №147) услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, 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.

Сопоставляя понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Таким образом, ООО «ТриЭР» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии (беспрепятственному перетоку электрической энергии). Указанное позволяет сделать вывод, что ООО «ТриЭР» имеет доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии по кругу потребителей и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Данное утверждение основано, помимо прочего, на разъяснениях изложенных в последнем абзаце пункта 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», в соответствии с которым: «Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции)».

Письмом №19 от 14.09.2009г. ИП <...> обращалась с заявлением в ООО «ЭСКБ-Центр» по вопросу заключения договора электроснабжения, однако ввиду не согласования акта разграничения балансовой принадлежности и акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон собрать все необходимые для заключения договора документы невозможно.

О факте отключения электрической энергии свидетельствует представленный Заявителем соответствующий акт от 21 апреля 2009г. Данный акт составлен <...> в присутствии представителей ООО «М-Сервис», ООО «Оперативная полиграфия», ООО «Неон-Сити».

Представитель Ответчика, участвовавший в рассмотрении дела подтвердил что отключение было произведено работником ООО «ТриЭР». В письме №52 от 23.06.2009г. ООО «ТриЭР» сообщил: 21 апреля 2009г. произведены действия по отключению арендаторов ИП <...> от электроснабжения по договорам №№1, 5, 6 от 01.01.2008г. в связи с неуплатой коммунальных платежей, в т.ч. и электроэнергии.

Таким образом, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что ООО «ТриЭР» нарушено требование п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно: создание препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В договорах №1, 2, 3, 4, 5, 6 ООО «ТриЭР» оказывал коммунальные услуги, в т.ч. отпускал (пропускал) электрическую энергию. Таким образом, ООО «ТриЭР» совмещал виды деятельности в электроэнергетике, что запрещено законодательством Российской Федерации.

Данные действия ООО «ТриЭР» противоречат положениям ст. 6 Федерального закона от 26 марта 2003г. N 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» в соответствии с которыми: «Запрещается с 1 апреля 2006 года юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям совмещать деятельность по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии».

ООО «ЭСКБ» письмом (№007/3216 от 14.09.2009г.) представлены счет-фактуры за период с 01.01.2009г. по 31.07.2009г., из которых следует, что ОАО «Башкирэнерго» продавалась электроэнергия ООО «ТриЭР» по цене 2.41 рубля за 1 кВт/ч. без НДС.

ООО «ТриЭР» продавал электроэнергию следующим предприятиям:
ООО «Оперативная полиграфия» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.),
ООО «М-Сервис» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.),
ООО «Диантус плюс» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.),
ООО «Неон-Сити» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.),
ООО «Купе-Комплект» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.),
ООО «КоммандорСервисЦентр» (счет-фактуры за период с февраля 2009г. по май 2009г.)
по цене 3.56 рубля без НДС.

Документы подтверждающие утверждение тарифа на передачу электрической энергии в установленном законом порядке ООО «ТриЭР» не представлены (запрашивались УФАС по РБ письмом №5/4003 от 20.05.2009г.).

Таким образом, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод о том, что ООО «ТриЭР» нарушено требование п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно: нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

На основании вышеизложенного Комиссией УФАС по РБ установлено: в действиях ООО «ТриЭР» содержится нарушение пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод, что оснований для прекращения рассмотрения дела исходя

из сложившихся правоотношений не имеется.

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»

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ООО «Триэр» (450078, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Кирова, д. 128/1) нарушившим пункты 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Триэр» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. ООО «Триэр» с момента (дня) получения Предписания устранить нарушения требований пунктов 9, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

3.1. Для устранения нарушений пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Триэр» совершить следующие действия:

- прекратить нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам (совершить действия направленные на обеспечение подачи электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства ИП <...>);

3.2. Для устранения нарушений пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Триэр» совершить следующие действия:

- прекратить взимание платежей, не установленных законодательством Российской Федерации, со всех юридических лиц и индивидуальных предпринимателей до объектов электросетевого хозяйства которых ООО «Триэр» обеспечивает переток электрической энергии, которым такая плата выставлялась.

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ООО «Триэр» к административной ответственности в соответствии с статьей 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.