

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела № 03-6/1-107-2008 о нарушении антимонопольного законодательства, свидетельствующие о наличии в действиях ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (почтовый адрес: 170006, г. Тверь, ул. С. Перовской, д.3, юридический адрес: 170003, г.Тверь, С.-Петербургское шоссе, д.2) признаков нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие законного представителя ОАО «Тверская энергосбытовая компания», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела в присутствии представителя по доверенности Штыкова Д.В.

УСТАНОВИЛА:

В силу пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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 создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50 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.

Аналогичная норма установлена пунктом 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 (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541), согласно которой определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 г. № 57 ОАО «Тверская энергосбытовая компания» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) с долей на рынке указанного товара более 65 процентов в географических границах Тверской области.

Таким образом, положение ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ТЭСК») на розничном рынке продажи электрической энергии в Тверской области является доминирующим.

ООО «Конаковоэнергосбыт», в целях получения допуска к торговой системе оптового рынка электрической энергии в отношении потребителя ОАО

«Энергостальконструкция» обратилось к ОАО «Тверская энергосбытовая компания» с письмом от 18.01.2008 о согласовании Перечня средств измерений для целей коммерческого учета электроэнергии.

ОАО «ТЭСК» письмом от 08.02.2008 запросило от ООО «Конаковоэнергосбыт» дополнительную информацию, в том числе однолинейную схему присоединения к внешней электрической сети, подписанную сетевой организацией; акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности; а также перечень точек поставки на границе балансовой ответственности.

При этом замечания к представленному Перечню средств измерений ОАО «ТЭСК» не направило.

Письмом от 28.02.2008 ООО «Конаковоэнергосбыт» представило ОАО «Тверская энергосбытовая компания» запрошенные документы.

ОАО «ТЭСК» 24.03.2008 вновь запросило дополнительные документы, в числе которых акт соответствия системы коммерческого учета электроэнергии (АИИС КУЭ) техническим требованиям оптового рынка электрической энергии и мощности; сертификат об утверждении типа средств измерений с описанием типа средств измерений; методика выполнения измерений АИИС; свидетельство о проверке АИИС КУЭ; акт о вводе в промышленную эксплуатацию АИИС КУЭ.

Замечания к Перечню средств измерений ОАО «ТЭСК» вновь не направило.

ООО «Конаковоэнергосбыт» письмом от 07.04.2008 сообщило ОАО «ТЭСК», что запрошенные документы не входят в перечень необходимых для согласования Перечня средств измерений документов и запрошенных ранее представленных документов достаточно для согласования Перечня средств измерений.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» ни ответ, ни замечаний на Перечень средств измерений не направило.

28.07.2008 Комиссией при наблюдательном совете НП «АТС» по рассмотрению обращений (жалоб) на действия (бездействие) субъектов электроэнергетики в отношении ОАО «ТЭСК» рассмотрена жалоба о препятствовании доступа на оптовый рынок электроэнергии ООО «Конаковоэнергосбыт».

По результатам рассмотрения Комиссией при наблюдательном совете НП «АТС» действия (бездействия) ОАО «ТЭСК», выразившиеся в уклонении от подписания Перечня средств измерений, были признаны не соответствующим Правилам оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, препятствующими доступу ООО «Конаковоэнергосбыт» на оптовый рынок электроэнергии. Данное нарушение ОАО «ТЭСК» было предложено устранить в течение 7 дней с даты оглашения решения, о результатах проинформировать Комиссию.

Действий по исполнению решения Комиссии при Наблюдательном совете НП «АТС» ОАО «ТЭСК» не предприняло.

Согласно пункту 2 статьи 30 Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» основными принципами организации оптового рынка являются свободный недискриминационный доступ к участию в оптовом рынке для всех продавцов и покупателей электрической энергии, соблюдающих установленные Правительством Российской Федерации правила оптового рынка и удовлетворяющих требованиям в отношении субъектов оптового рынка, установленным статьей 35 Федерального закона «Об электроэнергетике».

Доказательством намерения ООО «Конаковоэнергосбыт» выйти на оптовый рынок в качестве его участника, является договор купли продажи электрической энергии № 30 от 23.01.2008 г. заключенный между ООО «Конаковоэнергосбыт» и ОАО «Энергостальконструкция».

Как указано в пункте 1 статьи 31 Федерального закона «Об электроэнергетике», в

состав субъектов оптового рынка входят участники обращения электрической энергии - поставщики электрической энергии (генерирующие компании) и покупатели электрической энергии (энергосбытовые организации, крупные потребители электрической энергии, гарантирующие поставщики), получившие статус субъектов оптового рынка в порядке, установленном указанным Законом, а также администратор торговой системы оптового рынка, организации, обеспечивающие функционирование технологической инфраструктуры оптового рынка, в том числе организация по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью и системный оператор.

Порядок получения статуса субъекта оптового рынка - участника оборота электрической энергии на оптовом рынке и порядок заключения обязательных договоров субъектом оптового рынка устанавливаются Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденные постановлением Правительства от 24.10.2003 № 643 (далее Правила оптового рынка). Условия получения статуса субъекта оптового рынка, устанавливаемые указанными Правилами, не могут быть различными для юридических лиц, осуществляющих одни и те же виды деятельности. Исчерпывающий перечень мероприятий технического характера, необходимых для получения статуса субъекта оптового рынка - участника оборота электрической энергии, устанавливается основными положениями функционирования оптового рынка (пункты 3 и 4 статьи 35 Закона N 35-ФЗ).

В соответствии с пунктом 7 Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.04 г. № 861, далее – Правила недискриминационного доступа), заявитель представляет администратору торговой системы по форме, утвержденной администратором, документы, подтверждающие, в том числе наличие согласованного со смежными субъектами оптового рынка перечня средств измерений для коммерческого учета электрической энергии (мощности).

Таким образом, в целях получения допуска к торговой системе оптового рынка электрической энергии, руководствуясь вышеперечисленными нормативными актами, ООО «Конаковоэнергосбыт» обратилось к ОАО «ТЭСК» о согласовании Перечня средств измерений, который последним согласован не был.

Согласно пункту 8 Правил недискриминационного доступа, смежные с заявителем субъекты оптового рынка в течение 30 дней со дня получения представленных заявителем документов обязаны обеспечить согласование с ним документов, подтверждающих обеспечение коммерческого учета произведенной (потребленной) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), порядок информационного обмена и порядок использования приборов коммерческого учета для определения объемов производства (потребления) электрической энергии (мощности) на границах балансовой принадлежности субъектов оптового рынка.

В силу п. 3.3 и п. 6.7 Регламента коммерческого учета электроэнергии и мощности, утвержденного 14.07.2006 Протоколом № 96 заседания Наблюдательного совета НП «АТС» (приложение № 11 к Договору о присоединении), смежные с заявителем Участники оптового рынка электроэнергии и мощности обязаны согласовать Перечни средств измерений и Соглашение об информационном обмене в течение 30 календарных дней с даты их получения, в противном случае предоставить заявителю обоснованные причины несоответствия представленных Соглашений об информационном обмене и Перечней средств измерений требованиям Регламента.

В предусмотренный законодательством срок ОАО «ТЭСК» согласование Перечня средств измерений и заключение Соглашения об информационном обмене на правах смежного субъекта оптового рынка не осуществила. Кроме того, ОАО «ТЭСК» истребовало дополнительный перечень документов, не предусмотренных ни Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, ни Правилами недискриминационного доступа.

Ссылка ОАО «ТЭСК» на возможность согласования Перечня средств измерений для целей коммерческого учета ООО «Конаковоэнергосбыт» непосредственно Наблюдательным советом НП «АТС» (п. 2.8 Регламента коммерческого учета электроэнергии и мощности, утвержденного 14.07.2006 г. Протоколом № 96 заседания Наблюдательного совета НП «АТС», в соответствии с которым предусмотрена возможность признания Наблюдательным советом НП «АТС» Перечня средств измерений для целей коммерческого учета согласованным) необоснованна, поскольку возможность признания Наблюдательным советом НП «АТС» Перечня средств измерений является одним из возможных вариантов согласования средств измерений, выбранного заявителем, но не снимает со смежных субъектов оптового рынка обязанности выполнять требование, предусмотренное Правилами недискриминационного доступа и не может являться основанием для отказа (уклонения) смежных субъектов оптового рынка от согласования (рассмотрения) указанных перечней.

Данное административное правонарушение со стороны ОАО «ТЭСК» совершено виновно, т.к. у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данной коммерческой организацией не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно письмам ОАО «Конаковоэнергосбыт» от 28.11.2008 № 163 и от 25.12.2008 № 171, а также личным пояснениям директора непосредственно при рассмотрении настоящего дела, ОАО «Конаковоэнергосбыт» в настоящее время не планирует получение статуса субъекта оптового рынка электрической энергии и отказ от активных действий по получению вышеуказанного статуса не связан с действиями ОАО «Тверская энергосбытовая компания», являющимися предметом настоящего дела.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» для квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» с учетом позиции ОАО «Конаковоэнергосбыт», хотя формально и содержит признаки состава административного правонарушения, но при отсутствии существенного вреда и наступивших последствий, не представляет существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Руководствуясь статьями 23.48, 2.9 и 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 03-5/1-05-2008 прекратить в связи с малозначительностью административного правонарушения.
2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП объявить устное замечание.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии со ст.30.3, частью 3 ст.31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Л.В.Посохова