РЕШЕНИЕ
по делу № 10-01-10-04/103
о нарушении антимонопольного законодательства

« 30 » апреля 2010г. г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 16 апреля 2010 года.
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС от 18.03.2010 года № 79, в составе:
Заместитель руководителя - начальник отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
Государственный инспектор отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
Старший государственный инспектор отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;
при участии в заседаниях:
директора ООО «Мрия» (приказ № 1 от 07.12.2008 года),
директора Ассоциации совершенствования сельскохозяйственного производства «Волговодстройкомплект» (протокол № 3 от 14.07.2005 года.).
заместителя директора по технологическому развитию МУПП «ВМЭС» (доверенность № 7 от 11.01.2010 года).
директор ООО «Вектор сервис» (паспорт)
рассмотрев дело № 10-01-10-04/103 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МУПП «Волгоградские межрайонные электрические сети» (далее – МУПП «ВМЭС»), расположенного по адресу: 400017, г. Волгоград, ул. Ушакова, 11 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

15 февраля 2010 года в Управление ФАС по Волгоградской области (далее - Управление) поступило заявление ООО «Мрия» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны МУПП «ВМЭС», выразившихся в требовании установить электронный электрический счетчик, адаптированный к работе в системе АСКУЕ с установкой GSM-модема.
1 февраля 2010 года ООО «МРИЯ» были выданы МУПП «ВМЭС» технические условия № 36тз-2010 на технологическое присоединение к электрическим сетям МУПП «ВМЭС».
Пункт 1.5 технических условий предусматривает, что «учет расхода электроэнергии выполнить в соответствии с ПУЭ и согласно Постановления Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530, с установкой электронного эл. счетчика адаптированного к работе в системе АСКУЭ с установкой GSM-модема».
Одновременно МУПП «ВМЭС» направило ООО «МРИЯ» оферту договора № 100/тп-10 о технологическом присоединении к электрическим сетям.
1 марта 2010 года в Управление поступило заявление Ассоциации совершенствования сельскохозяйственного производства «Волгоградстройкомплект» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны МУПП «ВМЭС», выразившихся в требовании установить электронный электрический счетчик, адаптированный к работе в системе АСКУЕ с установкой

GSM-модема при выдаче дубликата утраченных технических условий.
В ходе рассмотрения указанных выше заявлений Управлением были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны МКП «ВМЭС» и было возбуждено настоящее дело.
29 марта 2010 года в Управление поступило заявление ООО «Вектор Сервис» с просьбой разъяснить правомерность требований МУПП «ВМЭС», выразившихся в требовании установить электронный электрический счетчик, адаптированный к работе в системе АСКУЕ с установкой GSM-модема.
Определением № 04-7/1665 от 07.04.2010 года ООО «Вектор Сервис» привлечено к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица.
На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссии) представители сторон пояснили:
1) Представитель ООО «Мрия»: «Мы получали технические условия еще, когда было ЗАО «РЭС». Выполнили все в соответствии с техническими условиями, а когда пришли подписывать документы о выполнении технических условий выяснилось, что ЗАО «РЭС» не существует, а существует МУПП «ВМЭС». Нам было указано, что технические условия не действительны, необходимо брать новые технические условия. Мы уже счетчик установили. Он еще не работал. Считаем действия МУПП «ВМЭС» не законными и не соответствующими действующему законодательству. Стоимость счетчика с GSM-модемом составляет около 10 000 рублей, в то время как стоимость счетчика без GSM-модема составляет порядка 2 000 рублей».
2) Представитель Ассоциации ««Волговодстройкомплект»: «Ассоциация находится в жилом доме на ул. Чапаева, 17. Этому дому более 30 лет. Пользуемся электроэнергией. В силу того, что энергоснабжающие организации постоянно менялись, в ходе переписки мы утратили технические условия на присоединение. Теперь у нас их не оказалось. ООО «РЭС-энергосбыт» при заключении договора энергоснабжения требует новые технические условия, дубликат или копию технических условий. Вот мы и обратились с заявкой в МУПП «ВМЭС». В заявке я указал, что нам нужен дубликат. Когда получили технические условия, увидели, что нам необходимо выполнить ряд мероприятий, в том числе и установить счетчик с GSM-модемом. У нас установлен электронный новый счетчик».
3) Представитель ООО «Вектор Сервис»: «Единственное, почему мы обратились в ФАС, это с целью узнать, на сколько правомерно действует МУПП «ВМЭС» когда требует от нас установку электросчетчика с GSM-модемом. У нас имеется сертифицированный счетчик. Мощность, которую мы запросили, не превышает 15 кВт».
4) Представитель МУПП «ВМЭС»: «Одним из способов борьбы с потерями является установка счетчиков с GSM-модемом. Это регламентируется п. 141 правил функционирования розничных рынков электрической энергии, в данном пункте определяются минимальные требования к приборам учета потребителя. Конкретно, требования к установке счетчиков с GSM-модемом определяется в правилах технологического присоединения в пункте 25 «в». На сегодня техническим средством, который обеспечивал бы учет электрической энергии активной и реактивной с одновременным контролем качества электроэнергии являются электронные приборы учета с GSM-модемом.
Имеются правила электрической энергии, утвержденные Минэнерго. Там указано, что организация учета активной и реактивной энергии должна обеспечивать возможность контроля за потребителями заданных ими режимов потребления и балансов электрической энергии. Рекомендуется применять автоматизированные

систему учета и контроля электроэнергии, создаваемые на базе электросчетчиков информационно вычислительных систем. Должны обеспечивать возможность контроля.
В соответствии с Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии п. 159 сетевая организация обеспечивает сбор данных коммерческого учета электрической энергии на границах балансовой принадлежности своих электрических сетей и энергопринимающих устройств потребителей.
Единственным вариантом на сегодняшний день является применение эл. счетчиков с GSM-модемом.
По вопросу указания определенной марки счетчиков сообщаю, что опыт эксплуатации счетчиков показал, что счетчики Меркурий абсолютно незащищены от внешнего воздействия на качество учета электрической энергии. Вмешательство может осуществляться как разово, так и постоянно. Счетчики марки СЕ от этого защищены в большей степени. Вмешательство в счетчики СЕ возможно только путем нарушения пломб и маркировок, что нельзя сказать о Меркурий».
Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.
В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № ФЗ-135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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.
В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.
Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.
В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги по передаче электрической энергии.
В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее - Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которые включают комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.
Обязательство по совершению действий, указанных в статье 3 Закона об электроэнергетике, возникает у сетевой организацией в силу статьи 26 этого Закона по договору об осуществлении технологического присоединения и состоит в реализации определенных мероприятий, необходимых для осуществления

технологического присоединения.
Как следует из пункта 10 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства от 27.12.2004 N 861, без договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям не может быть заключен договор на оказание услуг по передаче электрической энергии.
Пункт 3 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 N 861 (далее - Правила технологического присоединения) обязывает сетевую организацию выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению, а пункт 6 названых Правил устанавливает обязательность заключения для сетевой организации договора об осуществлении технологического присоединения (этот договор является публичным).
Исходя из статьи 26 Закона об электроэнергетике, по договору об осуществлении технологического присоединения плата взимается однократно; договор заключается единожды и при смене собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств (объектов электроэнергетики) повторного заключения такого договора не предполагается.
Таким образом, услуга по осуществлению сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению к ее электрическим сетям, в отрыве от услуги по передаче электрической энергии, оказываемой этой сетевой организацией, самостоятельного значения не имеет.
При этом данная услуга может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.
Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.
Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, услуги по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению к электрической сети оказываются непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя (технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Возможность заключения договора на передачу электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.
Следовательно, услуги по осуществлению технологического присоединения не образуют отдельного вида экономической деятельности, являются нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляют самостоятельного товарного рынка.
Предметом деятельности МУПП «ВМЭС» являются: организация учета

электрической энергии для обеспечения контроля за уровнем потребления электроэнергии, составление и утверждение актов разделов границ балансовой принадлежности электроснабжения, проработка и выдача технических условий на присоединение абонентов к сетям МУПП «ВМЭС» и другие виды деятельности указанные в п. 2.2 Устава МУПП «ВМЭС». Согласно письму № АШ 05-22207 от 19.12.2008 года территориального органа федеральной службы государственной статистики по Волгоградской области основным видом деятельности МУПП «ВМЭС» является распределение электроэнергии.
МУПП «ВМЭС», являясь сетевой организацией (осуществляет вид деятельности – передача электрической энергии), уполномочено в соответствии с Правилами технологического присоединения заключать договоры технологического присоединения с лицами, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.
Таким образом, с учетом вышеизложенного МУПП «ВМЭС» занимает доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии в границах электрических сетей, принадлежащих МУПП «ВМЭС».
Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.
Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).
В соответствии с п. 16 «а» Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям.(утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861, далее Правила технологического присоединения) технические условия являются неотъемлемой частью договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям.
Таким образом, включение в текст технических условий требований со стороны сетевой организации невыгодных для лица, обратившегося к данной организации в целях осуществления технологического присоединения должно рассматриваться как нарушение п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
В соответствии с п. 141 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики (утв. Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 года № 530 , далее - Правила функционирования розничных рынков) для учета электрической энергии, потребляемой потребителями, владеющими на праве собственности или ином

законном основании энергопринимающими устройствами, присоединенная мощность которых не превышает 750 кВ•А, используются приборы учета класса точности 2,0 и выше. При замене выбывших из эксплуатации приборов учета, а также при присоединении новых энергопринимающих устройств таких потребителей устанавливаются приборы учета (в том числе включенные в состав автоматизированной системы учета электрической энергии, обеспечивающей удаленное снятие показаний приборов) класса точности 1,0 и выше для точек присоединения к сетям напряжения от 6 до 35 кВ и класса точности 0,5S и выше для точек присоединения к сетям напряжения 110 кВ и выше.
Таким образом, в пункте 141 данных Правил функционирования розничных рынков какие-либо указания о необходимости установки электронных счетчиков с GSM-модемом отсутствуют, имеются лишь указания на установку приборов учета класса точности.
В соответствии с п. 25 «в» Правил технологического присоединения в технических условиях для заявителей, за исключением лиц, указанных в пунктах 12.1 и 14 настоящих Правил, должны быть указаны требования к устройствам релейной защиты, регулированию реактивной мощности, противоаварийной и режимной автоматике, телемеханике, связи, изоляции и защите от перенапряжения, к контролю и поддержанию качества электроэнергии, а также к приборам учета электрической энергии и мощности (активной и реактивной).
В соответствии с Правилами учета электрической энергии (утв. Минтопэнерго РФ 19.09.1996, Минстроем РФ 26.09.1996) средства учета электрической энергии определяются как совокупность устройств, обеспечивающих измерение и учет электроэнергии (измерительные трансформаторы тока и напряжения, счетчики электрической энергии, телеметрические датчики, информационно - измерительные системы и их линии связи) и соединенных между собой по установленной схеме.
В соответствии с п. 2.3 Правил учета электрической энергии учет активной электроэнергии должен обеспечивать определение количества электроэнергии (и в необходимых случаях средних значений мощности), отпущенной потребителям из электрической сети. Так же организация учета активной электроэнергии должна обеспечивать возможность контроля за соблюдением потребителями заданных им режимов потребления и балансов электроэнергии.
Пункт 2.3 Правил не указывает на необходимость в режиме реального времени отслеживания режимов потребления и балансов электроэнергии, а лишь указывает на то, что должна быть обеспечена возможность контроля за соблюдением потребителями заданных им режимов потребления и балансов электроэнергии.
В соответствии с п. 3.3 Правил учета электрической энергии для повышения эффективности учета электроэнергии в электроустановках рекомендуется применять автоматизированные системы учета и контроля электроэнергии, создаваемые на базе электросчетчиков и информационно - измерительных систем.
Таким образом, Правилами учета электрической энергии не предусматривают обязанности соблюдения п. 2.3 только посредством применения автоматизированных систем учета и контроля электроэнергии, создаваемых на базе электросчетчиков и информационно - измерительных систем, а только указывают на целесообразность их применения.
С учетом вышеизложенного, довод МУПП «ВМЭС» о том, что на настоящее время единственным средством, обеспечивающим учет электрической энергии и мощности (активной и реактивной) в соответствии с п. 25 «в» Правил технологического присоединения, является приборы учета электрической энергии

с GSM-модемом, отклоняется.
Таким образом, выдача технических условий с требованием установки приборов учета (электронного счетчика адаптированного к работе в системе АСКУЭ с установкой GSM-модема) является неправомерным требованием, поскольку не предусмотрено нормативно-правовыми актами Российской Федерации. Какие-либо указания по установке именно электронных счетчиков адаптированных к работе в системе АСКУЭ с установкой GSM-модема в пункте 141 Правил функционирования розничных рынков отсутствуют, имеются лишь указания на установку приборов учета класса точности.
Стоимость счетчика, адаптированного к работе в системе АСКУЭ с установкой GSM-модема, существенно превышает стоимость электронного счетчика, адаптированного к работе в системе АСКУЭ без установки GSM-модема.
Таким образом, в действиях МУПП «ВМЭС» имеется нарушение п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ-135 «О защите конкуренции», которое выразилось в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, которое выразилось во включении в технические условия обязательного для исполнения требования об установке эл. счетчика, адаптированного к работе в системе АСКУЭ с установкой GSM-модема.
На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МУПП «ВМЭС» нарушившим п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать МУПП «ВМЭС» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.