

Дело № 04-16

Ответчик:

ПАО «Архангельская сбытовая
компания»

пр. Обводный канал, д. 101,
г. Архангельск, 163001

Заинтересованное лицо:

ООО «Энергосфера»

ул. Ленина, д. 2, п. Урдома,
Ленский район, Архангельская
область, 165721

РЕШЕНИЕ

«08» ноября 2016 года

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена: 26.10.2016.

Решение изготовлено в полном объеме: 08.11.2016.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.

- руководитель Архангельского УФАС
России;

— заместитель руководителя, начальник

Член комиссии- Цакулов Ю.Г.

отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
– ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России.

Член комиссии Куницын А.С.

в присутствии:

ответчика (ПАО «АСК»): <.....> (<.....>), <.....> (<.....>),

рассмотрев дело № 04-16, возбужденное по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее - Архангельское УФАС России, Управление) поступила жалоба от ООО «Энергосфера» (далее – Общество) (вх. № 173 от 15.01.2016) о нарушении ОАО «Архангельская сбытовая компания» (далее – ОАО «АСК»), по мнению заявителя, антимонопольного законодательства, выразившемся в отказе от подписания договора № 3-04494 от 26.11.2015 с протоколом разногласий.

19.01.2016 Архангельским УФАС России на основании поступившего заявления был подготовлен запрос в ОАО «АСК» (№ 02-03/166). В поступившем ответе от 28.01.2016 № 01-07/18-10/190 не содержится обоснования отказа в принятии ОАО «АСК» редакции ООО «Энергосфера» по следующим пунктам проекта договора от 26.11.2015 № 3-04494: 1.1, 1.2, 1.3, 2.1.2, 2.1.4, 2.2.1, 2.3.11, 2.3.12, 2.3.13, 2.3.14, 2.3.15, 3.3, 3.4, 3.5, 3.6, 4.2.8, 6.3.1, 6.3.2, 6.5, 7.3 и 7.5. Кроме того, в представленных пояснениях не указано какой именно вид (виды) договора (договоров) на реализацию электрической энергии ОАО «АСК» предложило заключить ООО «Энергосфера». При рассмотрении данного договора установлено, что форма договора соответствует формам, ранее утвержденных ОАО «Архангельская сбытовая компания» новых типовых договоров с потребителями, которые размещены на официальном сайте компании по адресу: www.arsk.ru.

Поскольку договор, предложенный ОАО «АСК» ООО «Энергосфера», соответствует рассмотренным Управлением типовым формам, то его условия также противоречат действующему законодательству и соответственно подлежат

изменению (а именно: п. 1.1, п. 1.2, п. 1.3, п. 2.1.3, п.2.2.1, п. 2.3.15, и п. 9.2).

При рассмотрении проекта договора, предложенного гарантирующим поставщиком к заключению ООО «Энергосфера», Управлением установлены еще 2 пункта в договоре № 3-04494), которые не соответствуют законодательству (Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442), а именно: п. 2.1.3 и п. 9.2. Данные пункты ООО «Энергосфера» не обжаловались в заявлении и протоколе разногласий.

Исходя из вышеуказанного, был сделан вывод о необходимости приведения ОАО «Архангельская сбытовая компания» предложенного к заключению ООО «Энергосфера» договора № 3-04494 (а именно: п. 1.1, п. 1.2, п. 1.3, п.2.2.1, п. 2.3.15) и всех типовых форм договора (с учетом изменений договора, предложенного ООО «Энергосфера» к заключению и дополнительно п. 2.1.3, п. 9.2) в соответствие с Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, Правилами недискриминационного доступа потребителей услуг по передаче электрической энергии, а также Закона «Об электроэнергетике».

По результатам проведенного Архангельским УФАС России анализа функционирования розничного рынка электрической энергии (мощности) на территории Архангельской области (аналитический отчет б/н от 17.03.2015) ОАО «АСК» имеет долю участия 88%, т. е. занимает доминирующее положение на рынке электрической энергии в географических границах Архангельской области.

В силу 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как разъяснено в пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Согласно части 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. В соответствии с частью 1 статьи 421 ГК граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом,

законом или добровольно принятым обязательством. Частью 4 статьи 421 ГК РФ установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

В соответствии с частью 1 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что потребители электрической и тепловой энергии - это лица, приобретающие электрическую и тепловую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд. Гарантирующий поставщик электрической энергии - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика.

Частью 5 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что договор, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, является публичным.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 гарантирующий поставщик обязан заключать договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика, а также по основаниям и в порядке, которые установлены в настоящем разделе, принимать на обслуживание любого потребителя, энергопринимающие устройства которого расположены в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика, в отсутствие обращения потребителя.

Гарантирующий поставщик обязан разработать формы договора

энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) для обслуживаемых им потребителей, дифференцированные по ценовым категориям и (или) по категориям потребителей, по которым осуществляется дифференциация тарифов, для исполнителей коммунальных услуг и для граждан, для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, для гарантирующих поставщиков, которые вправе приобретать электрическую энергию (мощность) у другого гарантирующего поставщика на розничном рынке. В случае внесения изменений в настоящий документ, влекущих необходимость внесения изменений в ранее разработанные формы договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), гарантирующий поставщик обязан не позднее 1 месяца с даты вступления в силу изменений в настоящий документ внести соответствующие изменения в ранее разработанные формы договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)).

Заявитель, получивший от гарантирующего поставщика проект договора и не имеющий возражений по его условиям, заполняет договор в части, относящейся к сведениям о потребителе (покупателе) путем их включения в договор, а также в части тех условий договора, которые включены в проект договора в виде описания исчерпывающего перечня вариантов их применения путем выбора варианта, из числа относящихся к заявителю, который он считает для себя наиболее приемлемым. Один подписанный экземпляр договора заявитель направляет гарантирующему поставщику.

При несогласии заявителя с условиями, содержащимися в полученном от гарантирующего поставщика проекте договора, он вправе направить гарантирующему поставщику протокол разногласий к проекту договора.

Гарантирующий поставщик в течение 10 рабочих дней со дня получения от заявителя указанного протокола разногласий подписывает договор в редакции заявителя либо принимает меры по урегулированию разногласий и подписывает договор в согласованной с заявителем редакции, либо в письменной форме уведомляет заявителя об отказе от внесения предложенных изменений в проект договора с указанием причин такого отказа. При отклонении протокола разногласий либо неполучении заявителем от гарантирующего поставщика извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок заявитель вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение в суд.

В целях пресечения действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, Архангельское УФАС России направило ОАО «АСК» предупреждение (№ 02-04/710 от 12.02.2016) о необходимости прекращения действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Срок исполнения предупреждения был установлен до 31.03.2016.

Предупреждение не было исполнено. Вместе с тем, ОАО «АСК» направило исковое заявление в Арбитражный суд Архангельской области о признании

недействительным предупреждения от 12.02.2016 № 02-04/710. Судом принято заявление к производству, возбуждено производство по делу № А05-3126/2016.

В соответствии с п. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании вышеизложенного и в связи с тем, что указанные действия ОАО «Архангельская сбытовая компания» ущемляют интересы ООО «Энергосфера» и иных хозяйствующих субъектов, а также в связи с невыполнением ОАО «АСК» предупреждения в установленный срок 08.04.2016 было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Архангельская сбытовая компания» № 04-16.

В заседании Комиссии, состоявшемся 10.05.2016, представители Общества ходатайствовали о приостановлении рассмотрения дела № 04-16 в связи с обжалованием предупреждения в суде. При этом, Комиссией Управления данное ходатайство отклонено по причине необходимости представления недостающей информации от ОАО «АСК» и рассмотрение было отложено до 07.06.2016.

07.06.2016 рассмотрение настоящего дела Управлением вновь было отложено на 07.07.2016 по причине отсутствия необходимой информации от ответчика (определение № 02-03к/2704 от 07.07.2016).

07.07.2016 рассмотрение настоящего дела было приостановлено до вступления в силу решения суда по делу № А05-3126/2016.

03.10.2016 Архангельским УФАС России было подготовлено определение о продлении срока рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04-16 до 02.04.2017 (№ 02-03к/4340 от 03.10.2016).

03.10.2016 рассмотрение настоящего дела Управлением возобновлено (определение № 02-03к/4339 от 03.10.2016) по причине вступления в силу вышеуказанного решения суда.

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 17.06.2016 предупреждение от 12.02.2016 признано недействительным, принятым в нарушение Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ.

Суд отменил предупреждение Архангельского УФАС России по причине заключения сторонами 08.02.2016 дополнительного соглашения к ранее действующему договору энергоснабжения (т. е. за 4 дня до выдачи предупреждения № 02-04/710 от 12.02.2016), продлив срок его действия на 2016 год. При таких обстоятельствах суд указал, что между сторонами договора фактически велась обычная процедура согласования его условий, сам по себе факт непринятия разногласий не является обстоятельством, свидетельствующим о навязывании Компанией определенных условий договора. Наличие между сторонами договора разногласий является основанием для урегулирования таких разногласий в судебном порядке в рамках преддоговорного спора.

Постановлением апелляционной инстанции от 15.09.2016 вышеуказанное решение суда было оставлено без изменения.

При таких обстоятельствах Комиссия Управления, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Производство по делу № 04-16, возбужденному в отношении ОАО «Архангельская сбытовая компания», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи. *

Председатель комиссии

Д.В. Бугаев

Члены комиссии

Ю.Г. Цакулов

А.С. Куницын