

Заявитель

ОАО "Белгородская сбытовая компания"

Дело № 104-13-АЗ

РЕШЕНИЕ

(извлечение)

Резолютивная часть решения оглашена 10 апреля 2013

В полном объеме решение изготовлено 17 апреля 2013

г. Белгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии в рассмотрении представителя ответчика (по доверенности) рассмотрев дело № 104-13-АЗ, возбужденное 25.03.2013 года по признакам нарушения ОАО «Белгородская сбытовая компания» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области (далее – Белгородское УФАС России) поступило заявление физического лица () на действия ОАО «Белгородская сбытовая компания» (ОАО «БСК», ОАО «Белгородэнергосбыт»), выразившиеся в отказе от заключения с ним договора энергоснабжения в отношении принадлежащих ему энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: Белгородская область, Белгородский район, в районе Ур. Порточное, в границах АО «Память Ленина», садовое товарищество «Бродок», участок №78.

В ходе рассмотрения заявления физического лица установлено, что в действиях ОАО «Белгородэнергосбыт» имеются признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольным органом, в соответствии со статьей 39.1 Закона «О защите конкуренции», ОАО «Белгородэнергосбыт» выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, путем заключения договора энергоснабжения с гражданином в срок до 15.01.2013 года, о чем было необходимо сообщить в адрес Белгородского УФАС России.

В установленные сроки информации об устранении признаков нарушения антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Белгородэнергосбыт» в антимонопольный орган не поступило.

18.01.2013 года Белгородским УФАС России нарочно было получено письмо, в котором () сообщал, что между ним и ОАО «Белгородэнергосбыт» до настоящего времени не заключен договор энергоснабжения, какая либо корреспонденция от последнего в его адрес не поступала.

Как следует из пункта 8 статьей 39.1 Закона «О защите конкуренции», в случае невыполнения предупреждения в установленный срок, при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 23 Закона «О защите конкуренции», в рамках осуществления своих полномочий, антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства.

Приказом руководителя Белгородского УФАС России № 065 от 25.03.2013 года в отношении ОАО «Белгородэнергосбыт» по признакам нарушения антимонопольного законодательства было возбуждено дело № 104-13-АЗ.

В ходе заседания Комиссии по рассмотрению дела № 104-13-АЗ, состоявшегося 10.04.2013г., присутствующий представитель ОАО «Белгородэнергосбыт», по обстоятельствам дела о нарушении антимонопольного законодательства, пояснил следующее.

До настоящего времени между ОАО «Белгородэнергосбыт» и СНТ «Бродок» заключен договор энергоснабжения от 12.07.2006 № 3210142 с изменениями от 01.09.2012 года. По условиям данного договора Гарантирующий поставщик обязался поставлять электрическую энергию до границ балансовой принадлежности электрических сетей сетевой организации и СНТ «Бродок», а потребитель обязался оплачивать полученную электрическую энергию. Точка поставки электрической энергии по договору определена в Акте разграничения балансовой принадлежности электрических сетей, который является неотъемлемой частью договора, и установлена на КТП -305/160 на вводе в СНТ «Бродок».

Указанный договор на сегодняшний день исполняется полностью, поставка электрической энергии осуществляется, оплата за потребленную энергию производится со стороны СНТ «Бродок».

Сославшись на действующее законодательство и на то, что земельный участок находится на территории СНТ «Бродок» указал, что точка поставки по договору электроснабжения, о заключении которого просит физическое лицо, будет установлена на КТП – 305/160, расположенном на вводе в данное СНТ.

При этом фактически будет два договора энергоснабжения в отношении одной точки поставки, что является недопустимым в виду действующего законодательства об электроснабжении.

В ходе рассмотрения дела, представителем ответчика в деле было заявлено ходатайство о приостановлении производства по делу № 104-13-АЗ.

Данное ходатайство было заявлено в соответствии с пунктом 3 статьи 47 Закона «О защите конкуренции» в связи с тем, что в настоящее время Арбитражным судом Белгородской области в рамках дела № А08-131/2013 обжалуется предупреждение от 20.12.2012 года, вынесенное Белгородским УФАС России в отношении ОАО «Белгородэнергосбыт», по обстоятельствам рассматриваемым в настоящем деле о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрев и исследовав имеющиеся материалы дела, а так же пояснения ответчика и его ходатайство, Комиссия Белгородского УФАС России по рассмотрению дела № 104-13-АЗ приходит к следующему выводу.

В соответствии с положениями статьи 47 Закона «О защите конкуренции» Комиссия может приостановить рассмотрение антимонопольного дела в случае и на срок рассмотрения судом другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом данная норма закона указывает на то, что приостановление

рассмотрения антимонопольного дела является не обязанностью, а лишь правом Комиссии, которое она может использовать при наличии процессуальной целесообразности приостановления для принятия решения, а так же при наличии риска принятия, противоречащего, судебному акту решения.

Кроме того, на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, дело № А08-131/2013, находящееся в производстве Арбитражного суда Белгородской области, приостановлено, при этом по делу № 104-13-А3 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией выяснены все обстоятельства, имеющие значения для разрешения данного дела. Комиссия считает, что оснований для приостановления рассмотрения антимонопольного дела нет, так как это приведет к более длительному сроку рассмотрения требований заявителя, а само приостановление будет являться процессуально неразумным.

Само же обжалование предупреждения в суде не свидетельствует о его выполнении или приостановлении срока его выполнения, кроме того не исключает наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях хозяйствующего субъекта.

При этом таких процессуальных указаний не предусмотрено положениями Закона «О защите конкуренции», а также иным нормативным или судебным актом.

В связи с вышеизложенным, ходатайство ОАО «Белгородэнергосбыт» было отклонено Комиссией антимонопольного органа.

Порядок заключения и расторжения договоров энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии) с потребителями-гражданами и энергосбытовыми организациями, в том числе смены энергосбытовой организации, урегулирован нормами Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон «Об электроэнергетике»), Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее по тексту — «Правила розничных рынков электрической энергии»).

В соответствии со статьей 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации, находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него, отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

В соответствии с пунктом 32 «Правил розничных рынков электрической энергии» гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему потребителем, точки поставки которого находятся в зоне деятельности гарантирующего поставщика и энергопринимающие устройства которого, в установленном порядке, присоединены к объектам электросетевого хозяйства, или с любым обратившимся к нему покупателем, действующим в интересах такого потребителя.

При этом данный пункт содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа при заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с потребителем (покупателем):

- 1) отсутствии возможности поставить электрическую энергию (мощность) потребителю вследствие отсутствия технологического присоединения в установленном порядке энергопринимающих устройств;
- 2) нахождении энергопринимающих устройств, в отношении которых предполагается заключение договора, к объектам электросетевого хозяйства вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

В связи с отказом от заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), с указанием причин такого отказа гарантирующий поставщик в письменной форме обязан уведомить обратившегося к нему потребителя (покупателя) в течение 5 рабочих дней со дня его обращения к гарантирующему поставщику для заключения договора.

В пункте 74 «Правил розничных рынков электрической энергии» для граждан, имеющих намерение заключить в простой письменной форме договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком установлен определенный порядок по его заключению.

Так, гражданин - потребитель электрической энергии направляет гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства такого гражданина, заявление о заключении соответствующего договора с приложением к нему имеющихся у него на дату направления заявления документов из числа указанных в пункте 34 настоящего документа.

Если представленных этим гражданином документов недостаточно для подтверждения выполнения условий, необходимых для заключения договора, в соответствии с пунктом 34 настоящего документа, и у такого гражданина отсутствуют соответствующие документы, соблюдение указанных условий должно быть проверено гарантирующим поставщиком самостоятельно.

Как следует из положения части 4 статьи 26 Закон «Об электроэнергетике», в случае нарушения сетевой организацией или иным владельцем объектов электросетевого хозяйства обязанности по предоставлению документов, подтверждающих технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, гарантирующий поставщик не вправе отказать собственнику или иному законному владельцу указанных устройств или объектов в заключении договора купли-продажи, договора энергоснабжения по причине отсутствия технологического присоединения и вправе самостоятельно осуществить сбор документов, подтверждающих наличие технологического присоединения и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики.

При этом, в соответствии с пунктом 72 «Правил розничных рынков электрической энергии» действие договора энергоснабжения между гарантирующим поставщиком и гражданином, не ставится в зависимость от факта составления документа, подписанного сторонами в письменной форме.

Договор энергоснабжения между гарантирующим поставщиком и указанным гражданином может быть заключен также путем совершения этим гражданином, энергопринимающие устройства которого расположены в зоне деятельности гарантирующего поставщика, указанных в настоящем пункте действий, свидетельствующих о начале фактического потребления им электрической

энергии.

Таким образом, индивидуальный договор энергоснабжения между заявителем и ОАО «Белгородэнергосбыт» будет считаться заключенным с момента первой оплаты электрической энергии заявителем в адрес ОАО «Белгородэнергосбыт» и будет являться действующим.

В материалах дела № 104-13-А3 присутствует квитанция об оплате электрической энергии плательщиком Байдалиным И.Е. получателю ОАО «Белгородэнергосбыт» от 19.07.2012, при этом доказательств обратного в материалах дела не имеется, и ответчиком не представлено.

Заявление о заключении договора энергоснабжения, вместе с имеющимися у заявителя документами было представлено в ОАО «БСК» 19.07.2012 года.

На момент обращения заявителя в Белгородское УФАС России, им было получено письмо от ОАО «БСК» о проверке наличия либо отсутствия технологического присоединения его домовладений к электрическим сетям. В ходе анализа представленной информации установлено, что ОАО «БСК» действительно запрашивало у ОАО «МРСК Центра» - «Белгородэнерго» (далее – сетевая организация) информацию о наличии технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающих устройств заявителя. Согласно информационного письма (от 18.10.2012 № МРСК-БЛ/РЗ/831) сетевая организация сообщала в адрес ОАО «БСК» о том, что () не имеет технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «МРСК Центра» - «Белгородэнерго», но указанный потребитель подключен к электрическим сетям садового общества. При этом, оценивая наличие надлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям, Комиссия приходит к выводу, что документы, подтверждающие технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей к электрическим сетям, определены «Правилами 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», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. № 861 «Об утверждении правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и 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» (далее – «Правила технологического присоединения»).

Вместе с тем, учитывая то, что технологическое присоединение энергопринимающих устройств СО «Бродок» к электрическим сетям сетевой организации, а равно и опосредованно присоединены энергопринимающие устройства гражданина () к сетям сетевой организации через электрохозяйство СО «Бродок», осуществлено до вступления в силу «Правил технологического присоединения». Комиссией учитывается тот факт, что сетевой организацией проведена проверка в соответствии с которой установлено, что домовладение заявителя имеет технологическое присоединение к электрическим сетям СО «Бродок».

Подтверждением же технологического присоединения энергопринимающих

устройств заявителя к электрическим сетям также будет являться договор энергоснабжения № 3210142 от 12.07.2006, заключенный между СО «Бродок» и ОАО «БСК», в рамках которого, как ранее указывалось, заявитель производил оплату за потребленную электрическую энергию в адрес СО «Бродок», а также платежные документы, подтверждающие оплату заявителя за потребленную электрическую энергию в адрес ОАО «Белгородэнергосбыт» в июле 2012 года, так как поставка электрической энергии не возможна без осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

Как установлено Комиссией, постановлением Правительства Белгородской области N 204-пп от 29.09.2006 г. ОАО «Белгородская сбытовая компания» присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии в границах территории Белгородской области.

Точка поставки на розничном рынке, в отношении которой гражданин () намеревался заключить договор энергоснабжения, находится в зоне деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Белгородэнергосбыт». Согласно пункту 39 «Правил розничных рынков электрической энергии», в течение 30 дней со дня получения заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и документов, прилагаемых к заявлению о заключении соответствующего договора согласно настоящему документу, если при этом заявителем не представлен проект договора, указанный в абзаце втором пункта 34 и абзаце втором пункта 35 настоящего документа, гарантирующий поставщик, в случае, если отсутствуют указанные в пункте 32 настоящего документа основания для отказа от заключения договора, направляет (передает) заявителю подписанный со своей стороны проект договора по форме, которая размещена (опубликована) гарантирующим поставщиком, в соответствии с пунктом 33 настоящего документа.

15.11.2012 года в адрес гражданина () со стороны ОАО «БСК» было направлено письмо, из текста которого следовало, что правомерность заключения индивидуального договора энергоснабжения с лицом, чьи энергопринимающие устройства находятся на территории садового товарищества и подключены к электрическим сетям товарищества, рассматривается в суде. Кроме того, ОАО «Белгородэнергосбыт» фактически поставил в зависимость итог рассмотрения данного дела и заключение договора энергоснабжения с гражданином.

Таким образом, в связи с вышеизложенным, действия ОАО «Белгородэнергосбыт» в части не направления в адрес заявителей в тридцатидневный срок со дня получения заявки проекта договора энергоснабжения, а также уклонение от заключения договора энергоснабжения на основании отсутствия документов, подтверждающих надлежащее технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителей к электрическим сетям, а так же иных оснований, противоречат требованиям пункта 32, 39, 72, 74 «Правил розничных рынков электрической энергии» и положениям статьи 26 Закона «Об электроэнергетике».

При этом доводы представителя о неправомерности заключения с гражданином договора энергоснабжения, по мнению Комиссии, подлежат отклонению в связи со следующим.

В пункте 2 «Правил розничных рынков электрической энергии» под «точкой поставки на розничном рынке» понимается место исполнения обязательств по договорам энергоснабжения, купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии

потребителям, используемое для определения объема взаимных обязательств субъектов розничных рынков по указанным договорам, расположенное, если иное не установлено законодательством Российской Федерации об электроэнергетике, на границе балансовой принадлежности энергопринимающих устройств потребителя, объектов по производству электрической энергии (мощности) производителя электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, определенной в акте разграничения балансовой принадлежности, а до составления в установленном порядке акта разграничения балансовой принадлежности - в точке присоединения энергопринимающего устройства потребителя (объекта электроэнергетики) к объектам электросетевого хозяйства смежного субъекта электроэнергетики.

Как следует из основных понятий, данных в 2 пункте «Правил технологического присоединения», «точка присоединения к электрической сети» - место физического соединения энергопринимающего устройства (энергетической установки) потребителя услуг по передаче электрической энергии (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор об оказании услуг по передаче электрической энергии) с электрической сетью сетевой организации.

Согласно пункта 5 данных Правил, в случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии, объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, или бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций (далее - опосредованное присоединение к электрической сети), такой потребитель заключает договор с той сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергетические установки производителей электрической энергии, бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства или энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, к которым непосредственно присоединено его энергопринимающее устройство. При этом точкой поставки по договору будет являться точка присоединения энергопринимаемого устройства потребителя электроэнергии к объекту электросетевого хозяйства лица, не оказывающего услуг по передаче электрической энергии.

Таким образом, точка поставки по договору с гражданином () будет являться не КТП 305/160, являющейся точкой поставки для СНТ «Бродок», а именно точка присоединения энергопринимаемого устройства потребителя электроэнергии, к объекту электросетевого хозяйства СНТ «Бродок».

Из положений статей 22, 23, главы 9 Закона «О защите конкуренции» следует, что антимонопольный орган осуществляет следующие полномочия: проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства; устанавливает доминирующее положение хозяйствующего субъекта при рассмотрении таких дел; возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства; выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

В силу статьи 3 Закона «О защите конкуренции» сферой применения Закона о защите конкуренции являются отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе, с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и

недобросовестной конкуренции.

Частями 1, 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что 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, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Приказом Белгородского УФАС России от 19.02.2007 №45 ОАО «Белгородская сбытовая компания» (ИНН 3123110760) включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% по товарной группе: реализация (поставка) электрической энергии с долей свыше 50% в географических границах Белгородской области.

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Согласно статье 10 Закона «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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками), в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также 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.

При таких обстоятельствах Комиссия пришла к выводу, что ОАО «Белгородэнергосбыт» своими действиями, связанными с несоблюдением действующего законодательства об электроэнергетике в части заключения договора энергоснабжения с гражданином (), допустило нарушение формальных требований, предусмотренных статьей 10 Закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым для хозяйствующих субъектов установлены запреты на злоупотребление своим доминирующим положением.

Комиссия установила, что ОАО «Белгородэнергосбыт», до момента рассмотрения дела № 104-13-А3 не предприняло ни каких действий связанных с добровольным устранением признаков нарушения антимонопольного законодательства, а в ходе его рассмотрения не смогло представить доказательств свидетельствующих об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с выше изложенным, а так же руководствуясь статьями 41, 48 Закона «О защите конкуренции» и выявленными обстоятельствами по делу, Комиссия приходит к выводу, что оснований для прекращения рассмотрения дела не имеется.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ОАО «Белгородская сбытовая компания» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», в части уклонения от заключения договора энергоснабжения с гражданином (), в связи с тем, что такое уклонение прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

2. Выдать ОАО «Белгородская сбытовая компания» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение нарушения антимонопольного законодательства. В соответствии с которым, последнему указать на необходимость направить в адрес гражданина () договор энергоснабжения.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.