

Решение
по делу №500-ФАС 52-ТР-10-03/12-08
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 07.05.2009
Решение изготовлено в полном объеме 20.05.2009

20 мая 2009 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в следующем составе:

- | | |
|-----------------|--|
| - Гребнев Ю.Н. | - председатель комиссии, заместитель руководителя управления; |
| - Довгаль Р.Ю. | - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий; |
| - Рябухина И.В. | - член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий, - |

с участием:

- | | | |
|-------------------|--|--------------------------------|
| - А.В. Поганова | - законного представителя ООО «Альянс»; | |
| - В.П. Скрипченко | - председателя правления ПК ГСК «Гарантия» | (протокол от 23.04.2008 №5), - |

рассмотрев дело №500-ФАС52-ТР-10-03/12-08 по признакам нарушения ООО «Альянс» (603040, г. Нижний Новгород, проспект Героев, дом 49, ИНН5260016114) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление ПК ГСК «Гарантия» от 06.10.2008 №Б/Н на действия ООО «Альянс», выразившиеся в уклонении от заключения договора на поставку электрической энергии (энергоснабжения), а также прекращении подачи электрической энергии на объект заявителя.

В ходе рассмотрения документов и материалов, поступивших в Управление, в действиях ООО «Альянс» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области обнаружены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», совершенного путем прекращения подачи электрической энергии на объект потребителя; предъявления незаконного требования о предоставлении документов, подтверждающих существующее технологическое присоединение; требования о заключении договора на передачу электрической энергии в качестве одного из оснований для возобновления подачи энергоресурса, а также нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

Руководствуясь пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольный орган принял решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Альянс», о чем на основании части 4 статьи 44 поименованного закона Управлением издан приказ от 26.12.2008 №299 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

Как следует из материалов дела, между ПК ГСК «Гарантия» и ООО «Альянс» 20 января 2004 года был заключен договор энергоснабжения на подачу электрической энергии №2 (далее также - Договор).

Энергоснабжающей организацией по указанному договору является ООО «Альянс», абонентом - ПК ГСК «Гарантия».

Предметом вышеуказанного договора является подача энергоснабжающей организацией и оплата абонентом принятой электрической энергии на условиях, определенных договором. В соответствии с пунктом 1.1. вышеуказанного договора энергоснабжающая организация обязуется подавать через присоединенную сеть электрическую энергию в пределах разрешенной к использованию мощности, согласно заявке на количество потребляемой электрической энергии. Приложением №1 к вышеуказанному договору является акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, подписанный ООО «Альянс» и ПК ГСК «Гарантия».

Письмом от 30.11.2006 №5 ООО «Альянс» уведомило потребителя о расторжении вышеуказанного договора энергоснабжения с 01.01.2007.

Уведомлением от 16.04.2007 №9 ООО «Альянс» сообщило ПК ГСК «Гарантия» о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии на объекты данного кооператива с 17.04.2007.

Согласно письму ПК ГСК «Гарантия» (исх. от 06.10.2008) "17.04.2007 подача электрической энергии была полностью прекращена, возобновление электроснабжения осуществлено в конце июня 2007 года".

24 марта 2008 года ООО «Альянс» направило телеграмму в адрес ПК ГСК «Гарантия», в которой уведомило кооператив о том, что 25.03.2008 в связи с проведением профилактических работ будет прекращена подача электрической энергии".

В соответствии с актом №3/1, составленным ПК ГСК «Гарантия», полное ограничение подачи электрической энергии на объекты данного потребителя кооператива произведено ООО «Альянс» 26.03.2008.

На заседании комиссии представитель ПК ГСК «Гарантия» поддержал позицию, изложенную в заявлении в антимонопольный орган. Просил признать ООО «Альянс» нарушившим антимонопольное законодательство в части необоснованного прекращения подачи электрической энергии.

Представитель ООО «Альянс» факт нарушения антимонопольного законодательства признал только в части нарушения указанным обществом порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии. Производство по делу в части ограничения подачи электрической энергии на объекты ПК ГСК «Гарантия» просил прекратить в связи с отсутствием между указанными хозяйствующими субъектами соответствующих договорных отношений, являющихся основанием для возникновения обязательств по поставке и передаче электрической энергии.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, письменном объяснении и устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующему.

I. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования, а также экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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 (пункты 4 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В соответствии со статьей 3, частью 1 статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии являются естественно-монопольным видом деятельности и осуществляются хозяйствующим

субъектом в условиях естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Как следствие, ООО «Альянс» в силу закона занимает доминирующее положение на локальном рынке услуг по передаче электрической энергии, географическими границами которого является территория, охваченная присоединенной электрической сетью ООО «Альянс».

Таким образом, действия ООО «Альянс» могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа. II. В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса 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.

В соответствии с пунктом 62 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее - Правила функционирования), договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) заключается в письменной форме.

Согласно пунктам 2 и 3 статьи 540 Гражданского кодекса РФ договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

В соответствии с пунктом 4.1. «Договор заключен на срок до 31 декабря 2004 года и вступает в силу со дня его подписания, считается ежегодно продленным, если за месяц до окончания срока не последует заявления одной из сторон об отказе от настоящего договора или его пересмотре. При пересмотре договора до заключения нового действует настоящий договор».

Как указано ранее, письмом от 30.11.2006 №5 ООО «Альянс», руководствуясь статьями 450, 452 Гражданского кодекса РФ, а также пунктом 4.1. Договора, уведомило ПК ГСК «Гарантия» о расторжении договора с 01.01.2007 и о необходимости проведения всех расчетов по договору.

Письмом (исх. от 18.12.2006 №Б/Н) ПК ГСК «Гарантия» сообщило ООО «Альянс» следующее: «В связи с требованием ООО «Альянс» произвести оплату по договору №2 энергоснабжения на подачу электрической энергии, а также получить уведомление о расторжении вышеназванного договора, просим Вас представить документы, подтверждающие, что ООО «Альянс» является энергоснабжающей организацией либо абонентом энергоснабжающей организации, и подтвердить, таким образом, расчет, представленный к оплате, а также документы, подтверждающие, что именно ООО «Альянс» является владельцем ТП 486 по адресу: ул. Родионова, 181».

В письмах ПК ГСК «Гарантия» (исх. от 20.12.2006, 21.02.2007), направленных в адрес ООО «Альянс», кооператив указывал на необходимость соблюдения ООО «Альянс» установленного нормативными правовыми актами порядка ограничения подачи электрической энергии, а также на необходимость соблюдения требований статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 №36-ФЗ и постановления Правительства РФ от 31.08.2006 №530. В указанных письмах ПК ГСК «Гарантия» также просило сообщить наименование энергоснабжающей организации, которая в дальнейшем будет осуществлять поставку электрической энергии данному потребителю кооперативу.

Проанализировав представленную в материалы дела переписку, комиссия по рассмотрению дела приходит к выводу о том, что ПК ГСК «Гарантия» не направляло в адрес ООО «Альянс» предложения «о пересмотре» (согласно пункту 4.1. Договора), а также о «заключении нового договора» (согласно пунктам 2 и 3 статьи 540 Гражданского кодекса РФ).

Таким образом, в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 540 Гражданского кодекса РФ, а также пунктом 4.1. Договора, действие указанного договора прекращено с 1 января 2007 года, как следствие, с указанной даты прекратились и обязательства ООО «Альянс» перед ПК ГСК «Гарантия» по поставке и передаче электрической энергии указанному потребителю кооперативу.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 161 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее - Правила функционирования), прекращение обязательств сторон по договору, на основании которого осуществляется энергоснабжение потребителя, поставка электрической энергии и (или) оказание услуг по передаче электрической энергии потребителю, является одним из оснований для введения ограничения режима потребления электрической энергии. В соответствии с пунктом 169 Правил функционирования прекращение исполнения обязательств сторон по договору является основанием для введения полного ограничения режима потребления, если не вступил в силу новый договор энергоснабжения, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии или договор оказания услуг по ее передаче, заключенный с потребителем.

С учетом изложенного комиссия по рассмотрению дела приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Альянс» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части прекращения подачи электрической энергии на объекты ПК ГСК «Гарантия».

III. 23 апреля 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление ПК ГСК «Гарантия», в котором указанный кооператив сообщил о том, что 20 апреля 2009 года ООО «Альянс» без уведомления и объяснения причин прекратило подачу электрической энергии на объекты ПК ГСК «Гарантия». В названном заявлении ПК ГСК «Гарантия» просит «оценить действия ООО «Альянс» на предмет их соответствия Правилам недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг». К указанному заявлению приложен соответствующий акт об отключении, подписанный представителями ПК ГСК «Гарантия».

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства от 27.12.2004 №861 (далее также Правила недискриминационного доступа), собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединены к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Однако в соответствии с пунктом 28 названных Правил обязательным условием для начала оказания услуг по передаче электрической энергии (в рассматриваемом случае - обеспечение ООО «Альянс» перетока электрической энергии) потребителю услуг (ПК ГСК «Гарантия») является начало исполнения потребителем услуг (потребителем электрической энергии, в интересах которого заключается договор) договора купли-продажи (поставки) электрической энергии на розничном рынке электрической энергии.

Вместе с тем, как следует из представленных заявителем документов, ПК ГСК «Гарантия» не имеет заключенного договора энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) с какой-либо энергоснабжающей (энергосбытовой) организацией, что исключает возможность применения пункта 6 Правил недискриминационного доступа, как следствие, не возлагает на ООО «Альянс» законной обязанности по обеспечению перетока электрической энергии до энергопринимающих устройств ПК ГСК «Гарантия».

С учетом изложенного, комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Альянс» нарушений норм вышеприведенного нормативного правового акта.

IV. В соответствии со статьей 6 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» от 14.04.95 №41-ФЗ, пунктом 65 «Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.04 №109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии подлежат государственному регулированию.

Согласно пункту 3.1.1 Положения о региональной службе по тарифам Нижегородской области, утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 15.05.2006 №171, в Нижегородской области установление тарифов на услуги по передаче электрической энергии осуществляет региональная служба по тарифам Нижегородской области.

Как следует из материалов дела, ООО «Альянс» не имеет утвержденного в установленном порядке тарифа на передачу электрической энергии.

Вместе с тем ООО «Альянс» представлен договор от 20.06.2008 №71 о возмездном предоставлении услуг по передаче электрической энергии, заключенный данным обществом с ООО «РОСАВТОХИМ».

В соответствии с пунктом 2.1.1. указанного договора ООО «Альянс» обязуется оказывать услуги по передаче

электрической энергии и мощности абоненту через присоединенную сеть в пределах разрешенной мощности. В соответствии с пунктом 4.1 Договора стоимость услуг по передаче электрической энергии по договору, в том числе по техническому обслуживанию энергоустановки и сетей внешнего электроснабжения, оперативно-техническому обслуживанию электроустановки и ЛЭП, составляет 20% стоимости потребленной электроэнергии.

В материалы дела ООО "Альянс" представлены счета-фактуры, выставленные в адрес ООО "РОСАВТОХИМ" на основании вышеуказанного договора, в том числе на оплату технического обслуживания, а также компенсации потерь в трансформаторе.

По мнению комиссии, действия ООО «Альянс», выразившиеся в применении обществом при расчете с потребителем тарифа на услуги по передаче электрической энергии, не установленного уполномоченным регулирующим органом, являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, части 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Признать ООО "Альянс" (603040, г. Нижний Новгород, проспект Героев, дом 49, ИНН5260016114) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.
2. Выдать ООО "Альянс" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем направления в срок до 10 сентября 2009 года в регулирующий орган, уполномоченный в соответствии с действующим законодательством на утверждение (установление) тарифов на услуги по передаче электрической энергии, соответствующего заявления, с приложением предусмотренных нормативными правовыми актами документов и информации, необходимых для утверждения указанных тарифов.
3. В части введения ООО "Альянс" ограничения режима потребления электрической энергии, а также по иным фактам, связанным с данным обстоятельством, дело подлежит прекращению в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссиями действиях указанного общества.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев.

**Предписание
по делу №500-ФАС52-ТР-10-03/12-08
о прекращении нарушения антимонопольного законодательства**

20 мая 2009 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в следующем составе:

- | | |
|-----------------|--|
| - Гребнев Ю.Н. | - председатель комиссии, заместитель руководителя управления; |
| - Довгаль Р.Ю. | - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий; |
| - Рябухина И.В. | - член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий, |

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 20.05.2008 по делу №500-ФАС52-ТР-10-03/12-08, о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Альянс» (603040, г. Нижний Новгород, проспект Героев, дом 49, ИНН5260016114) части 1 статьи 10 указанного федерального закона,

предписывает:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Альянс» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в несоблюдении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по передаче электрической энергии.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Альянс» в срок до 10 сентября 2009 года направить в регулирующий орган, уполномоченный в соответствии с действующим законодательством на утверждение (установление) тарифов на услуги по передаче электрической энергии, соответствующее заявление с приложением предусмотренных нормативными правовыми актами документов и информации, необходимых для утверждения указанных тарифов.

3. О выполнении настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области не позднее 20 ноября 2009 года, направив копию извещения регулирующего органа об открытии дела об установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии:

Р.Ю. Довгаль

И.В.

Рябухина