

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел.: (8512) 39-05-80, 39-29-54, 44-79-30

1. РЕШЕНИЕ

3 октября 2011 года г. Астрахань

Резолютивная часть решения объявлена 20.09.2011

Полный текст решения изготовлен 03.10.2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии - руководителя Астраханского УФАС России Н.С. Меркулова, членов Комиссии — главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Л.Ю. Кузьминой и ведущего специалиста - эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий М.В. Литвинова, рассмотрев дело №33-К-03-11 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Машиностроительный завод «Прогресс» (далее также — ОАО «МЗ «Прогресс») (юр. адрес: 414056, г. Астрахань, ул. Савушкина, д.61 «а», ИНН 3016012550) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции),

при участии представителя ОАО «МЗ «Прогресс» «.....» (по доверенности от 01.02.2011 б/н, срок полномочий до 01.02.2012), представителя ОАО «МРСК Юга» «.....» (по доверенности от 14.01.2011 №1-155, срок полномочий до 31.12.2011), генерального директора ОАО «Электа» «.....» (доверенность от 16.08.2011 б/н ОАО «Электа») и генерального директора ОАО «Лита» «.....» (приказ №29-к от 15.09.2011 ОАО «Лита»),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России (далее также - Управление) обратились с заявлениями ОАО «Лита» (вх.№1904 от 28.03.2011) и ОАО «Электа» (вх.№1903 от 28.03.2011) о нарушении ОАО «Машиностроительный завод «Прогресс» (далее также- ОАО «МЗ «Прогресс», Общество) антимонопольного законодательства.

Как следует из указанных заявлений и приложенных к ним документов, ОАО «МЗ «Прогресс» письмами №12/21-48 и №12/20-47 от 01.03.2011 предупредило ОАО «Лита» и ОАО «Электа» о том, что не имеет возможности в дальнейшем производить транспортировку электроэнергии с 04.04.2011 через внутренние сети завода, мотивируя физическим износом высоковольтного кабеля и внутренних электросетей завода, отсутствием финансирования на ремонт, а также предложило участвовать в реконструкции и ремонте сетей, либо заключить договор на прямую поставку с энергосбытовой компанией по иным сетям. 18.03.2011 ОАО «МЗ «Прогресс» направило в адрес ОАО «Лита» и ОАО «Электа» Предупреждение №95 о том, что с 04.04.2011 им будет прекращена передача электроэнергии, что, по мнению заявителей, ущемляет их права и законные интересы, а также права и законные интересы других лиц и является злоупотреблением доминирующим положением.

На основании вышеизложенного, заявители просили разобраться в сложившейся ситуации и принять соответствующие меры реагирования в рамках полномочий антимонопольного органа.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции заявление юридического лица является основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом руководителя Астраханского УФАС России от 14.07.2011 №179-п было возбуждено дело №33-К-03-11 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Машиностроительный завод «Прогресс» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Определением Управления от 14.07.2011 по делу №33-К-03-11 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, привлечено ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Юга» (далее - ОАО «МРСК Юга»).

На рассмотрении дела представители заявителей изложенные в заявлениях обстоятельства подтвердили.

Представитель ответчика не согласился с наличием в действиях ОАО «МЗ «Прогресс» нарушения антимонопольного законодательства, поскольку ОАО «МЗ «Прогресс» не прекращало передачу электрической энергии ОАО «Лита» и ОАО «Электа» в период с 04.04.2011 и по настоящее время.

Представители ОАО «Электа» и ОАО «Лита» подтвердили, что ОАО «МЗ «Прогресс» не прекращало им передачу электрической энергии.

Исследовав материалы дела, выслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

ОАО «Лита» является потребителем электрической энергии по договору энергоснабжения №26-150-02610/03451 от 01.01.2008, заключенному с ОАО «Астраханская энергосбытовая компания».

ОАО «Электа» является потребителем электрической энергии по договору энергоснабжения №26-191-022993/03449 от 01.01.2008, заключенному с ОАО «Астраханская энергосбытовая компания».

Между ОАО «Лита» и ОАО «МЗ «Прогресс» и ОАО «Электа» и ОАО «МЗ «Прогресс» заключены договоры по возмещению затрат на техническое обслуживание от 01.01.2010. В соответствии с пунктом 1.1 данных договоров ОАО «МЗ «Прогресс» берет на себя обязанность по обеспечению бесперебойной работы линий электропередач (техническое обслуживание) для нормального функционирования производственных площадей Заказчика (ОАО «Лита» и ОАО «Электа»). Согласно пункту 2.1 указанных договоров, Заказчик за выполнение условий п.1.1 договора возмещает ОАО «МЗ «Прогресс» понесенные затраты. Стоимость по возмещению затрат указана в приложении №1 к договору и является его неотъемлемой частью.

Как следует из информации, представленной ОАО «МЗ «Прогресс» (письмо от 19.09.2011 №06/368, вх. №7658), им заключены договоры на предоставление услуг по передаче электрической энергии со следующими хозсубъектами: с ООО «ВымпелКом» (дог. №6 от 01.07.2007 аренды (переменная часть), с ООО «Райта» (дог. №6 от 01.05.2011 аренды (переменная часть), с ЗАО «Астрахань Мобайл» (дог. №10 от 01.09.2007 аренды (переменная часть), с ООО «Снабсервис» (дог. №2 от 01.09.2007 аренды (переменная часть), с ООО ЦМС «Связной» №41 от 01.09.2006 аренды (переменная часть), с ДООО ПКП «Инструментальщик» (дог. №1^а от 01.01.2009 аренды (переменная часть), с ИП «.....» (дог. №18 от 01.07.2007 аренды (переменная часть), с ООО «Электа» (дог. от 01.01.2010 на оказание услуг производственного и общехозяйственного назначения, дог. от 01.01.2010 на возмещение затрат на техническое обслуживание), с ОАО «Лита» (дог. от 01.01.2010 на оказание услуг производственного и общехозяйственного назначения, дог. от 01.01.2010 на возмещение затрат на техническое обслуживание).

Следовательно, ОАО «МЗ «Прогресс» осуществляет в настоящее время деятельность по передаче электрической энергии в границах принадлежащих ему сетей.

Согласно информации, представленной ОАО «МЗ «Прогресс» (письмо от 17.08.2011 №12/87-229 (вх. №6593)) на запрос Управления, Общество имеет следующие объекты электросетевого хозяйства: две кабельные линии электропередач (инвентарные номера 00013018, 00013019), трансформаторные подстанции №1, №2, №3, №4, №5, №6, №7, №8, №9, №10, №11, №13, инвентарные номера: 00014189, 00014190, 00014203, 00014271, 00014272, 00014308, 00014288, 00014309, 00014447, 00014448, 00014707, 00014708 соответственно

Комиссией установлено, что тарифы на услуги по передаче электрической энергии для ОАО «МЗ «Прогресс» Службой по тарифам Астраханской области не устанавливались, следовательно, ОАО «МЗ «Прогресс» не является сетевой организацией в смысле, придаваемом ей пунктом 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861.

Из представленной ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Юга» (далее - ОАО «МРСК Юга») на запрос Управления схемы сопряжения электрических сетей филиала ОАО «МРСК Юга»-«Астраханьэнерго» с электрическими сетями ОАО «МЗ «Прогресс» (вх.№3764 от 17.05.2011) видно, что граница раздела балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон между ОАО «МРСК Юга» и ОАО «МЗ «Прогресс» находится на кабельных наконечниках ЛЭП-6 кВ Ф №1,9,26 ПС 35/6 кВ «Стекловолокно» и Ф №5,7,8 ПС 35/6 кВ «Прогресс».

Из представленного ОАО «Электа» Акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон и схемы сопряжения электрических сетей ОАО «Электа» с электрическими сетями ОАО «МЗ «Прогресс» (письмо от 16.05.2011 №19, вх.№3965) следует, что электрическая установка РУ 4 кВ ОАО «Электа», состоящая из кабельной линии силового оборудования от фидеров ТП-2 ф.37, ф.31, ф.28, ф.34, ф.23 ТП-2 и ШО-3 ф.27 магазин ТП-1 ОАО «МЗ «Прогресс», признается начинающейся с выходных клемм рубильников фидеров ф.37, ф.31, ф.28, ф.34, ф.23 ТП-2 и ШО-3 ф.27 магазин ТП-1 ОАО «МЗ «Прогресс».

Из представленной ОАО «Лита» Акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон схемы сопряжения электрических сетей ОАО «Лита» с электрическими сетями ОАО «МЗ «Прогресс» (письмо от 16.05.2011 №56, вх. №3749) следует, что электрическая установка РУ 0,4 кВ ОАО «Лита», состоящая из кабельных линий, силового оборудования, осветительной аппаратуры, находящихся от ТП-2 фидерами №25,35,41 признается начинающейся с отходящих клемм рубильников ТП-2 фидеров №25,35,41 ОАО «МЗ «Прогресс».

Из изложенного видно, что энергопринимающие устройства заявителей присоединены к сетям сетевой организации - ОАО «МРСК Юга» опосредованно через сети ОАО «МЗ «Прогресс».

Согласно схеме сопряжения электрических сетей филиала ОАО «МРСК Юга»-«Астраханьэнерго» с электрическими сетями ОАО «МЗ «Прогресс» и схемам сопряжения электрических сетей ОАО «Электа» и ОАО «Лита» с электрическими сетями ОАО «МЗ «Прогресс», ОАО «МЗ «Прогресс» является единственной организацией, способной оказывать услуги по передаче электрической энергии потребителям, энергопринимающие устройства которых присоединены к его электрическим сетям, следовательно, ОАО «МЗ «Прогресс» имеет долю на данном рынке, равную 100%.

На заседании Комиссии (20.09.2011) представитель ОАО «МРСК Юга» сообщил, что стоимость технологического присоединения энергопринимающих устройств ОАО «Лита», расположенных по адресу: г.Астрахань.ул. Савушкина,61 «А», с

максимальной мощностью 130 кВт, на уровне напряжения 0,38 кВ, на прямую к электрическим сетям ОАО «МРСК Юга», составит 3861177,31 руб., а стоимость технологического присоединения энергопринимающих устройств ОАО «Электа», расположенных по адресу: г.Астрахань, ул. Савушкина,61 «А», с максимальной мощностью 70 кВт, на уровне напряжения 0,38 кВ, на прямую к электрическим сетям ОАО «МРСК Юга», составит 1825493,92 руб. Стоимость услуг по технологическому присоединению определена ОАО «МРСК Юга» в соответствии с Методическими указаниями по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденными Приказом ФСТ от 30.11.2010 №365-э/5 и на основании постановления Службы по тарифам Астраханской области от 22.06.2011 №72.

На заседании Комиссии (20.09.2011) представители ОАО «Лита» и ОАО «Электа» сообщили об отсутствии необходимых средств для осуществления подключения их энергопринимающих устройств на прямую к электрическим сетям ОАО «МРСК Юга». В подтверждение сказанного ими Комиссии были представлены финансовые справки по результатам работы ОАО «Электа» и ОАО «Лита» за 2009 год и за 2010 год, а также копии отчетов о прибылях и убытках (форма №2 по ОКУД) ОАО «Электа» и ОАО «Лита» за 2010 год.

ОАО «МЗ «Прогресс» письмами №12/21-48 и №12/20-47 от 01.03.2011 предупредило ОАО «Лита» и ОАО «Электа», что не имеет возможности в дальнейшем производить транспортировку электроэнергии с 04.04.2011 через внутренние сети завода, мотивируя это физическим износом высоковольтного кабеля и внутренних электросетей завода, отсутствием финансирования на ремонт, одновременно предложив участвовать в реконструкции и ремонте сетей, либо заключить договор на прямую поставку с энергосбытовой компанией по иным сетям.

18.03.2011 ОАО «МЗ «Прогресс» направило в адрес ОАО «Лита» и ОАО «Электа» Предупреждение №95 о том, что с 04.04.2011 им будет прекращена передача электроэнергии.

Определением от 16.08.2011 Астраханское УФАС России запросило у ОАО «МЗ «Прогресс» копии документов, подтверждающих неудовлетворительное состояние объектов электросетевого хозяйства ОАО «МЗ «Прогресс» на момент направления в адрес ОАО «Лита» и ОАО «Электа» предупреждений о прекращении передачи им электроэнергии. ОАО «МЗ «Прогресс» таких документов в материалы дела представлено не было.

В соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Абзацами 3, 4 части 4 статьи 26 Закона об электроэнергетике установлено, что сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе

препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов, в том числе заключению в отношении указанных устройств или объектов договоров купли-продажи электрической энергии, договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, и по требованию собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики в установленные законодательством Российской Федерации сроки обязаны предоставить или составить документы, подтверждающие технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики и ответственности сторон за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства. Указанное лицо в установленном порядке также обязано осуществлять по требованию гарантирующего поставщика (энергосбытовой, сетевой организации) действия по введению полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии такими энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики и оплачивать стоимость потерь, возникающих на находящихся в его собственности объектах электросетевого хозяйства.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено 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.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Таким образом, ОАО «МЗ «Прогресс» не вправе препятствовать перетоку через свои объекты электрической энергии для ОАО «Лита» и ОАО «Электа», в отсутствие на то каких-либо технологических причин.

Согласно ст. 5 Закона о защите конкуренции N 135-ФЗ 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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии

естественной монополии.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - Закон N 147-ФЗ) определено, что естественная монополия - это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Согласно п. 1 ст. 4 Закона N 147-ФЗ к сфере деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по передаче электрической энергии.

Передача электрической энергии представляет собой физический процесс доставки товара (в данном случае электрической энергии (мощности) до энергопринимающих устройств потребителя через технические устройства электрических сетей.

Услуги по передаче электрической энергии не могут быть заменены в потреблении другими товарами (услугами), спрос на них в меньшей степени зависит от цены на этот товар (услуги).

В силу технологических оснований реализации товара (услуги по передаче электрической энергии), а именно: сложившихся схем электроснабжения, расположения энергопринимающих устройств покупателей и распределительных сетей продавца в определенном месте, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок к электрическим сетям с учетом принципа однократности такого присоединения, обуславливающего техническую и экономическую нецелесообразность повторного присоединения (или передподключения) энергопринимающих устройств к электрическим сетям другого хозяйствующего субъекта, предоставляющего услуги по передаче электроэнергии, а также в силу правовых оснований реализации данного товара (право владения и пользования объектами электросетевого хозяйства, участвующими в процессе передачи энергоресурса), услуги по передаче электрической энергии предоставляются в условиях отсутствия конкуренции.

Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по передаче электрической энергии от кабельных наконечников ЛЭП-6 кВ Ф №1,9,26 ПС 35/6 кВ «Стекловолокно» и Ф №5,7,8 ПС 35/6 кВ «Прогресс» через ТП-2 фидеры №25,35,4 ; ТП-2 ф.37, ф.31, ф.28, ф.34, ф.23 ТП-2 и ШО-3 ф.27 магазин ТП-1 ОАО «МЗ «Прогресс» по присоединенным электросетям к энергопринимающим устройствам ОАО «Лита» и ОАО «Электа».

Поскольку у ОАО «Лита» и ОАО «Электа» нет иной технологической возможности получения электрической энергии, кроме как через электрические сети ОАО «МЗ «Прогресс», географическими границами рассматриваемого рынка услуг по

передаче электрической энергии является территория, охваченная присоединенной сетью ОАО «МЗ «Прогресс».

Таким образом, ОАО «МЗ «Прогресс» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в границах протяженности своих сетей.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

Поскольку из содержания Предупреждения №95 от 18.03.2011 следует, что ОАО «МЗ «Прогресс» имеет намерение прекратить передачу электрической энергии с 04.04.2011 заявителям, а само предупреждение направлено заявителям с целью извещения о таком намерении и в последующем не было отозвано, действиями ОАО «МЗ «Прогресс» по направлению предупреждения создана угроза нарушения прав заявителей, на получение электроэнергии, что характеризует такие действия как злоупотребление доминирующим положением. О серьезности намерений ответчика прекратить передачу электрической энергии ОАО «Лита» и ОАО «Электа» свидетельствует указание им в Предупреждении конкретных дат прекращения передачи электроэнергии.

Довод представителя ответчика о том, что неисполнение ОАО «МЗ «Прогресс» угрозы прекращения передачи электрической энергии ОАО «Лита» и ОАО «Электа» указывает на отсутствие нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, не может быть принят во внимание, поскольку названной нормой охватываются и такие действия, которые хоть и не имеют своим результатом ущемление интересов других лиц, но создают угрозу наступления такого результата.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия открытого акционерного общества «Машиностроительный завод «Прогресс», совершенные на рынке услуг по передаче электрической энергии в границе территории, охваченной присоединенной сетью ОАО «МЗ «Прогресс», и выразившиеся в направлении в адрес ОАО «Лита» и ОАО «Электа» предупреждения о прекращении им с 04.04.2011 передачи электроэнергии, результатом которого могло явиться ущемление интересов ОАО «Лита» и ОАО «Электа» и других лиц, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с тем, что на момент принятия настоящего решения совершенное открытым акционерным обществом «Машиностроительный завод «Прогресс» нарушение антимонопольного законодательства окончено, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Председатель комиссии _____ Н.С. Меркулов

Члены комиссии _____ Л.Ю. Кузьмина

_____ М.В. Литвинов

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