

18 ноября 2009 года
Нижний Новгород

резолютивная часть решения оглашена 03.11.2009
решение изготовлено в полном объеме 18.11.2009

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

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

с участием:

- Климова А.М. - представителя ОАО «Нижегородская сбытовая компания» (доверенность от 31.12.2008 №287), -

рассмотрев дело №557-ФАС52-ТР-10-03/07-09 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, улица Бекетова, 13 «В») 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 муниципального унитарного предприятия «Выксаэнерго» (далее - МУП «Выксаэнерго», Заявитель) на действия открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» (далее также ОАО «Нижегородская сбытовая компания», гарантирующий поставщик, Ответчик), выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора купли-продажи электрической энергии для целей компенсации потерь в электрических сетях.

По результатам рассмотрения заявления Нижегородским УФАС России принято решение о возбуждении в отношении ОАО «Нижегородская сбытовая компания» дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции» Управлением издан приказ от 14.07.2009 №261.

В соответствии со статьей 46 Федерального закона «О защите конкуренции» 27 октября 2009 года в заседании комиссии объявлялся перерыв до 03 ноября 2009 года.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения дела, явку представителя на заседание комиссии не обеспечил.

На основании части 2 статьи 45 Федерального закона «О защите конкуренции» дело рассмотрено в его отсутствие.

Представитель ОАО «Нижегородская сбытовая компания» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал по основаниям, изложенным в письменном пояснении по делу и дополнении к нему (письма от 03.08.2009 №НСК-19/2083-15/2, от 03.11.2009 б/н). Производство по делу просил прекратить.

Комиссия, заслушав объяснения представителя Ответчика, изучив материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства №557-ФАС52-ТР-10-03/07-09, считает установленными следующие фактические обстоятельства.

Собственниками помещений ряда многоквартирных домов, входящих в муниципальный жилищный фонд города Выкса Нижегородской области, в качестве способа управления многоквартирным домом выбрано управление управляющей организацией, а именно обществом с ограниченной ответственностью «Выксунская центральная управляющая компания» (далее – ООО «Выксунская центральная управляющая компания»).

Поскольку ООО «Выксунская центральная управляющая компания» заключило с ОАО «Нижегородская сбытовая компания» только договор на электроснабжение мест общего пользования многоквартирными домами, собственники и наниматели жилых помещений данных многоквартирных домов заключили с гарантирующим поставщиком прямые договоры энергоснабжения.

На основании данных договоров ОАО «Нижегородская сбытовая компания» осуществляет поставку электрической энергии непосредственно до энергопринимающих устройств жилых помещений многоквартирных домов. Расчеты за потребленный коммунальный ресурс производятся на основании показаний индивидуальных приборов учета электрической энергии потребителей.

Энергопринимающие устройства указанных многоквартирных домов технологически присоединены к электрическим сетям, находящимся в хозяйственном ведении МУП «Выксаэнерго». По каждому многоквартирному дому Заявителем с ООО «Выксунская центральная управляющая компания» оформлены границы балансовой принадлежности электрических сетей предприятия и внутридомовых электрических сетей. Граница проходит по вводному распределительному устройству (ВРУ) многоквартирного дома.

«Вышестоящей» смежной сетевой организацией по отношению к МУП «Выксаэнерго» является открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра и Приволжья» (далее – ОАО «МРСК Центра и Приволжья»).

В целях исполнения обязательств по договорам энергоснабжения с гражданами – потребителями открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» заключен с ОАО «МРСК Центра и Приволжья» договор от 26.09.2008 №25-юр на оказание услуг по передаче электрической энергии. В числе точек поставки договор содержит номера индивидуальных приборов учета электроэнергии, которыми оборудованы жилые помещения в многоквартирных домах города Выксы Нижегородской области.

Согласно «котловому» методу регулирования тарифов на услуги по передаче электрической энергии ОАО «МРСК центра и Приволжья» заключило с МУП «Выксаэнерго» договор №56-юр на оказание услуг по передаче электрической энергии. Расчеты по названному договору производятся на основании показаний прибора учета, установленного на границе балансовой принадлежности электрических сетей, принадлежащих смежным сетевым организациям.

В целях компенсации потерь в электрических сетях, эксплуатируемых МУП «Выксаэнерго», 01.01.2008 Заявителем заключен с ОАО «Нижегородская сбытовая компания» договор №0812000 купли-продажи электрической энергии для компенсации потерь в электрических сетях (далее - договор №0812000, Договор).

В соответствии с Договором «Гарантирующий поставщик» (ОАО «Нижегородская сбытовая компания») принимает на себя обязанность подавать электрическую энергию с целью компенсации потерь электроэнергии в электрических сетях сетевой организации, а «Сетевая организация» (МУП «Выксаэнерго») обязуется оплачивать электрическую энергию в соответствии с условиями договора (пункт 2.1 Договора).

В качестве точек поставки электрической энергии для потребителя ООО «Выксунская центральная управляющая компания» в Договоре указаны общедомовые приборы учета электрической энергии, установленные на (ВРУ) многоквартирных жилых домов (Приложение №2 к Договору).

Письмом от 08.12.2008 №03/664 МУП «Выксаэнерго» обратилось в ОАО «Нижегородская сбытовая компания» с просьбой о продлении срока действия договора №0812000.

Рассмотрев предложение Заявителя, ОАО «Нижегородская сбытовая компания» направило в адрес МУП «Выксаэнерго» дополнительное соглашение от 26.12.2008 к договору №0812000 (письмо от 29.12.2008 №НСК-07/3149-07).

В соответствии с дополнительным соглашением ОАО «Нижегородская сбытовая компания» предложило внести изменения в Приложение № 2 к договору №0812000, исключив из перечня точек поставки электроэнергии общедомовые приборы учета, установленные на границах балансовой принадлежности электросетей (пункт 1.1).

МУП «Выксаэнерго», посчитав, что в результате подписания данного соглашения возникнут дополнительные обязательства по оплате потерь электрической энергии во внутридомовых электрических сетях, его отклонило, предложив принять для определения объема потерь электроэнергии точки поставки из сети МУП «Выксаэнерго», определенные в Приложении №2 к договору №0812000 (Письмом от 20.01.2009 №03/01-20).

03.02.2009 ОАО «Нижегородская сбытовая компания» повторно направило в адрес МУП Выксаэнерго» дополнительное соглашение о внесении изменений в договор купли-продажи электрической энергии для компенсации потерь (письмо от 03.02.2009 №НСК-05/256-07).

МУП «Выксаэнерго» повторно отклонило направленное ОАО «Нижегородская сбытовая компания» дополнительное соглашение (письмо от 12.02.2009 №03/01-85).

В дальнейшем, ОАО «Нижегородская сбытовая компания» направило в адрес МУП «Выксаэнерго» еще два дополнительных соглашения к договору №0812000 (письма от 14.04.2009 №НСК-07/974-07, от 21.07.2009 №НСК-05/1939-07). МУП «Выксаэнерго» указанные дополнительные соглашения также отклонило.

13 августа 2009 года в МУП «Выксаэнерго» поступило направленное ОАО «Нижегородская сбытовая компания» письмо от 13.08.2009 №НСК-07/2165-07 об отзыве дополнительных соглашений (вх. №721/01-03 от 13.08.2009).

Оценивая приведенные фактические обстоятельства, Комиссия приходит к следующим выводам.

1) Частью 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается, в том числе положение хозяйствующего субъекта, занимающего на рынке определенного товара долю более 50 процентов.

Доля ОАО «Нижегородская сбытовая компания» на рынке «электрической энергии» в географических границах определенных зоной деятельности ОАО «Нижегородская сбытовая компания» как гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Нижегородской области превышает 50 процентов, что отражено в Реестре хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (приказ Нижегородского УФАС России от 13.10.2005 № 133 (с изменениями, внесенными приказом от 20.09.2007 № 193).

В силу пункта 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке если не доказано иное, признается равной доле, указанной в Реестре.

При рассмотрении настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства обстоятельств, которые бы свидетельствовали о том, что положение ОАО «Нижегородская сбытовая компания» на рынке «электрической энергии» не является доминирующим, комиссией не установлено.

Таким образом, действия (бездействие) ОАО «Нижегородская сбытовая компания» могут быть предметом рассмотрения антимонопольного органа.

2) В соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 540 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктом 75 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 №530, договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), 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.

При этом, в случае 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.

Между открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» и муниципальным унитарным предприятием «Выксаэнерго» действует договор от 01.01.2008 №0812000 на покупку электрической энергии для целей компенсации потерь в электрических сетях предприятия.

В соответствии с пунктом 8.1 договора №0812000 Договор действует с 01.01.2008 по 31.12.2008. Срок действия договора может быть продлен по письменному соглашению Сторон.

При этом согласно пункту 8.2 Договора любые изменения и дополнения к Договору действительны при условии, если они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на то представителями сторон.

Письмами от 29.12.2008 №НСК-07/3149-07, от 03.02.2009 №НСК-05/256-07, от 14.04.2009 №НСК-07/974-07, от 21.07.2009 №НСК-05/1939-07 ОАО «Нижегородская сбытовая компания» направляло в адрес МУП «Выксаэнерго» дополнительные соглашения о внесении изменений в договор №0812000.

МУП «Выксаэнерго» отклоняло поступившие дополнительные соглашения, предлагая ОАО «Нижегородская сбытовая компания» пролонгировать договор №0812000 в редакции, действовавшей в 2008 году.

При этом МУП «Выксаэнерго» оплачивало ОАО «Нижегородская сбытовая компания» только объем электрической энергии, определенный предприятием в соответствии с условиями договора №0812000, то есть, не применяя для определения объема электроэнергии положения направленных ОАО «Нижегородская сбытовая компания» дополнительных соглашений. Гарантирующий поставщик, в свою очередь, каких-либо санкций к Заявителю не применял.

Таким образом, фактически, в ходе разрешения сторонами вопроса о внесении изменений в условия договора №0812000 купли-продажи электрической энергии для компенсации потерь в электрических сетях, Договор действовал в редакции 2008 года. Направление открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» названных дополнительных соглашений каких-либо негативных последствий для муниципального унитарного предприятия «Выксаэнерго» не повлекло.

Кроме того, письмом от 13.08.2009 №НСК-07/2165-07 ОАО «Нижегородская сбытовая компания» просило МУП «Выксаэнерго» вернуть дополнительные соглашения от 26.12.2008, от 30.01.2009, от 15.04.2009, от 03.07.2009 с приложениями к договору №0812000 без рассмотрения.

Поскольку изложенные действия ОАО «Нижегородская сбытовая компания» совершены Обществом в рамках обычной хозяйственной деятельности, дело №557-ФАС52-ТР-10-03/07-09 о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению.

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

решила:

производство по делу №557-ФАС52-ТР-10-03/07-09 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, улица Бекетова, 13 «В») прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых комиссией действиях ОАО «Нижегородская сбытовая компания» нарушения антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены Комиссии

А.В. Дитятьев

Р.Ю. Довгаль

И.В.Рябухина