

Резолютивная часть решения объявлена 11.04.2012

Решение изготовлено в полном объеме 23.04.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия),

рассмотрев дело № 115 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» п.8 ч. 1, ст. 10 Федерального закона РФ № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании для ОАО «ШМКЭС» дискриминационных условий, а также ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном отказе со стороны ОАО «Энергосбыт» в предоставлении ОАО «ШМКЭС» показаний приборов учета электрической энергии потребителей, технологически присоединенных к сетям ОАО «ШМКЭС»,

**Установила:**

30 мая 2011г. ОАО «Шумихинские межрайонные коммунальные электрические сети» (далее также ОАО «ШМКЭС», Заявитель) обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее Курганское УФАС России) с заявлением, в котором просило обязать ОАО «Энергосбыт» обеспечить передачу показаний приборов учета в отношении потребителей, присоединенных к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС», и включить в договоры энергоснабжения, заключенными с потребителями, присоединенными к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС» условие, дающее право представителям ОАО «ШМКЭС» беспрепятственного доступа к приборам учета электрической энергии потребителей.

В обоснование заявленных требований заявитель указал следующее. ОАО «ШМКЭС» является территориальной сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии на территории Курганской области, и внесено в реестр ФСТ России субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе.

Между ОАО «ШМКЭС» и ОАО «Курганэнерго» в соответствии с Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 года № 861 (далее Правила недискриминационного доступа), заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии и мощности № 24 от 28.11.2008 года сроком действия на 2009 год.

Согласно условий указанного договора ОАО «ШМКЭС» оказывает услуги по передаче электрической энергии от точек приема до точек технологического присоединения к энергопринимающим устройствам потребителей ОАО «Энергосбыт» (точек отпуска), а ОАО «Курганэнерго» обязуется оплачивать эти услуги.

Однако гарантирующий поставщик ОАО «Энергосбыт» создал для ОАО «ШМКЭС» такие условия, что расчеты по договору с ОАО «Курганэнерго» становятся невозможными, а взыскание долга с ОАО «Курганэнерго» в судебном порядке чрезвычайно затруднительно.

Доказательством тому служат следующие обстоятельства.

Согласно п. 136 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 года № 530 (далее Основные положения), оплата потребленной электрической энергии, предоставленных услуг по передаче электрической энергии, а также оплата потерь электрической энергии в сетях осуществляется на основании данных, полученных с помощью приборов учета.

Согласно п. 158 Основных положений смежные сетевые организации, иные законные владельцы электрических сетей, потребители (обслуживающие их организации) и производители электрической энергии, чьи энергопринимающие устройства (энергетические установки) имеют непосредственное присоединение к электрическим сетям сетевой организации, представляют такой сетевой организации показания расчетных приборов учета, расположенных в границах балансовой принадлежности их электрических сетей (энергопринимающих устройств).

Указанные смежные сетевые организации, иные законные владельцы электрических сетей, потребители и производители электрической энергии также должны обеспечивать беспрепятственный доступ представителей сетевой организации к приборам учета, расположенным в границах балансовой принадлежности их электрических сетей, для целей осуществления проверки состояния таких приборов учета и снятия проверочных (контрольных) показаний. Сетевая организация осуществляет контрольные проверки приборов учета не реже 1 раза в полгода, если договором оказания услуг по передаче электрической энергии не установлено иное.

Представитель ОАО «ШМКЭС» ... сообщил, что ни потребители ОАО «Энергосбыт», ни обслуживающий их ОАО «Энергосбыт», не предоставляют в ОАО «ШМКЭС» показания приборов учета.

Представитель ОАО «ШМКЭС» пояснил, что в договорах энергоснабжения, заключенных ОАО «Энергосбыт» с потребителями, отсутствует условие о беспрепятственном доступе представителей сетевой организации ОАО «ШМКЭС» к приборам учета, расположенным в границах электрических сетей ОАО «ШМКЭС» и Потребителей. В указанных договорах энергоснабжения предусмотрено право беспрепятственного доступа к приборам учета только для представителей ОАО «Энергосбыт» и ОАО «Курганэнерго», не смотря на то, что, п. 71, 158 Основных положений такого права для ОАО «Курганэнерго» не предусматривает, поскольку как таковой границы балансовой принадлежности нет, ввиду того, что энергопринимающие устройства потребителей не присоединены к электрической сети ОАО «Курганэнерго».

Представитель ОАО «ШМКЭС» сообщил, что в результате дискриминационных действий ОАО «Энергосбыт» в отношении ОАО «ШМКЭС», последний не имеет возможности знать о количестве переданной им электроэнергии. Следовательно, ОАО «ШМКЭС» не в состоянии предоставить подтверждающую документацию о количестве переданной электрической энергии для получения от ОАО «Курганэнерго» оплаты за оказанные услуги по договору.

Согласно п. 3.5.11 Договора оказания услуг по передаче электрической энергии и мощности № 24 от 28.11.2008 года ОАО «ШМКЭС» обязано по отдельному письменному запросу ОАО «Курганэнерго» предоставлять последнему первичную документацию по снятию показаний приборов учета. Согласно п. 4.2 указанного договора ОАО «ШМКЭС» ежемесячно определяет объемы электрической энергии (мощности), отпущенной из его сети, по приборам учета потребителей.

... пояснил, что согласно п. 159 Положений Сетевая организация обеспечивает сбор данных коммерческого учета электрической энергии на границах балансовой принадлежности своих электрических сетей и энергопринимающих устройств потребителей, производителей электрической энергии и смежных сетевых организаций, а также на границах зоны деятельности гарантирующего поставщика и в соответствии с договорами оказания услуг по передаче электрической энергии представляет данные об учтенных величинах переданной электрической энергии и потерях электрической энергии лицам, электрические

сети (энергопринимающие устройства, энергетические установки) которых присоединены к электрическим сетям указанной сетевой организации, и (или) обслуживающим их гарантирующим поставщикам (энергосбытовым организациям).

... полагает, что ОАО «ШМКЭС» не способно обеспечить сбор данных учета электрической энергии по причине не обеспечения передачи со стороны ОАО «Энергосбыт» в соответствии с п. 158 Основных положений этих данных приборов учета, а так же в связи с тем, что потребители ОАО «Энергосбыт» отказываются предоставлять показания приборов учета и допускать представителей ОАО «ШМКЭС» к приборам учета по причине не включения ОАО «Энергосбыт» в договора энергоснабжения этой обязанности для потребителей.

Представитель ОАО «ШМКЭС» сообщил, что на 2010-2014 годы у ОАО «ШМКЭС» заключен аналогичный договор с другой сетевой организацией ОАО «ЭнергоКурган», который также не исполняется в части получения оплаты ОАО «ШМКЭС» за оказанные услуги по передаче электрической энергии потребителям ОАО «Энергосбыт», по тем же причинам.

В ходе рассмотрения дела представитель ответчика ... против заявленных требований возражала. Полагает, что ОАО «ШМКЭС» злоупотребляет своим правом, обратившись за рассмотрением данного спора в административный орган. Считает, что в данном случае ОАО «Энергосбыт» не может ограничить конкуренцию ОАО «ШМКЭС», т. к. ОАО «Энергосбыт» и ОАО «ШМКЭС» действуют на разных товарных рынках. Считает, что доводы заявителя о том, что у ГП имеются обязательства по передаче показаний приборов учета противоречат нормам действующего законодательства, а именно ст.ст. 8, 307 ГК РФ, п. 158, 159 Основных положений, поэтому ОАО «ШМКЭС» не может требовать передачи показаний приборов учета. Полагала, что заявителю необходимо уточниться по перечню потребителей. Считает, что согласно действующего законодательства на ОАО «Энергосбыт» не может быть возложена обязанность по передаче показаний приборов учета электрической энергии ОАО «ШМКЭС». Считает, что дело №115 подлежит прекращению.

Комиссия, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, а также проанализировав материалы дела, пришла к следующему.

ОАО «Энергосбыт» является гарантирующим поставщиком на территории Курганской области, что подтверждается Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 13 октября 2006г. №17-2, и осуществляет розничную продажу (поставку) электрической энергии физическим и юридическим лицам.

В соответствии с пунктом 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ при рассмотрении заявления, материалов, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007 №447 при наличии материалов, указывающих на признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган в соответствии с пунктом 10 части 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции устанавливает наличие (отсутствие) доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого подано заявление, материалы или в действиях (бездействии) которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п.3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по

установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС РФ от 17.01.2007 N 5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

ОАО «Энергосбыт» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% приказом №76-пр от 26.07.2007 по виду услуг: купля-продажа (поставка) электрической энергии в географических границах Курганской области с долей более 50%.

Таким образом, в силу пункта 1 части 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «Энергосбыт» на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в географических границах Курганской области признается доминирующим.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Перечень запретов, установленных ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции не является исчерпывающим.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети.

Постановлениями Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 16 декабря 2010г. №45-б и от 28 апреля 2011г. №15-18 ОАО «ШМКЭС» был установлен индивидуальный тариф на услуги по передаче электрической энергии. Таким образом, ОАО «ШМКЭС» является сетевой организацией.

Комиссией установлено и материалами дела подтверждается, что у потребителей заключены договоры энергоснабжения с ОАО «Энергосбыт», при заключении которых потребители поручили гарантирующему поставщику урегулировать отношения по передаче электроэнергии с сетевой организацией, к электрическим сетям которой присоединены энергопринимающие устройства потребителей.

Согласно п. 6 Основных положений, для надлежащего исполнения договоров энергоснабжения гарантирующий поставщик урегулирует отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевыми организациями, к электрическим сетям которых присоединены соответствующие энергопринимающие устройства.

Однако ОАО «Энергосбыт» урегулировал отношения, связанные с передачей электрической энергии только с одной сетевой организацией заключив в интересах потребителей ОАО «Энергосбыт» договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 1 от 04.04.2007г.

Согласно условий вышеуказанного договора, ОАО «Курганэнерго» приняло на себя обязательство перед ОАО «Энергосбыт» урегулировать отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии со смежными сетевыми

организациями.

В соответствии с соглашением от 21.10.2009г. года, заключенным между ОАО «Курганэнерго», ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «Энергосбыт», договор на оказание услуг по передаче электрической энергии с 01.01.2010 года заключен между ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «Энергосбыт».

Комиссией установлено, что между ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «ШМКЭС» заключен договор №41 от 2 ноября 2009г. оказания услуг по передаче электрической энергии. Данный договор заключен во исполнение обязательств ОАО «ЭнергоКурган», принятых им на основании заключенного с ОАО «Энергосбыт» договора оказания услуг по передаче электрической энергии и мощности №1 от 07.04.2007г. Согласно условий договора №41, ОАО «ШМКЭС» обязуется оказывать услуги по передаче электрической энергии от точек приема и до точек отпуска путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ОАО «ШМКЭС» на праве собственности или на ином законном основании, а ОАО «ЭнергоКурган» обязуется оплачивать эти услуги.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что в договорах энергоснабжения, заключенных ОАО «Энергосбыт» в 2007г. с потребителями, отсутствует условие о беспрепятственном доступе представителей сетевой организации ОАО «ШМКЭС» к приборам учета потребителей, расположенным в границах электрических сетей ОАО «ШМКЭС» и Потребителей. В указанных договорах энергоснабжения предусмотрено право беспрепятственного доступа к приборам учета только для представителей ОАО «Энергосбыт» и ОАО «Курганэнерго», не смотря на то, что, п. 71, 158 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии такого права для ОАО «Курганэнерго» не предусматривает, поскольку как таковой границы балансовой принадлежности нет, ввиду того, что энергопринимающие устройства потребителей не присоединены к электрической сети ОАО «Курганэнерго».

В ходе рассмотрения дела комиссией установлено, что 12 января 2010г. между ОАО «ШМКЭС», в лице генерального директора..., и ООО «Элтис», в лице генерального директора ....., заключен договор №1 купли-продажи имущества. Согласно данного договора ОАО «ШМКЭС» передает, а ООО «Элтис» принимает объекты электросетевого хозяйства согласно Приложению №1 к договору.

19 января 2010г. между ОАО «ШМКЭС», в лице генерального директора ..., и ООО «Элтис», в лице генерального директора ..., заключен договор №2 купли-продажи имущества. Согласно данного договора ОАО «ШМКЭС» передает, а ООО «Элтис» принимает объекты электросетевого хозяйства, находящиеся в г. Шумиха согласно Приложению №1 к договору.

26 января 2010г. между ООО «Элтис» (арендодатель) в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» (арендатор) в лице исполнительного директора ..., заключен договор аренды объектов электросетевого хозяйства №1. Согласно п. 4.1 Договора, срок аренды устанавливается с 25 февраля 2010г. по 31 декабря 2010г. Согласно п. 1.2 Договора, объекты аренды, расположены по адресу: Курганская область, г. Шумиха. В перечне имущества, передаваемого по данному договору указаны все объекты электросетевого хозяйства переданные ОАО «ШМКЭС» ООО «Элтис» по договорам купли - продажи имущества от 12 января 2010г. и 19 января 2010г.

1 января 2011г. между ООО «Элтис» в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» в лице исполнительного директора ..., заключен договор аренды объектов электросетевого хозяйства №1. Согласно п. 4.1 Договора, срок аренды

устанавливается с 11 января 2011г. по 28 декабря 2011г. Согласно п. 1.2 Договора, объекты аренды, расположены по адресу: Курганская область, г. Шумиха. В перечне имущества, передаваемого по данному договору указаны все объекты электросетевого хозяйства переданные ОАО «ШМКЭС» ООО «Элтис» по договорам купли - продажи имущества от 12 января 2010г. и 19 января 2010г.

2 июня 2011г. между ОАО «ШМКЭС», в лице генерального директора ..., и ООО «Бастион», в лице генерального директора ..., заключен договор №1 купли-продажи имущества. Согласно данного договора ОАО «ШМКЭС» передает, а ООО «Бастион» принимает объекты электросетевого хозяйства, расположенные в с. Альменево. Передаваемое имущество принадлежит продавцу на праве собственности на основании плана приватизации ШМКЭС от 30.06.94г.

2 июня 2011г. между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Бастион» заключен договор купли-продажи имущества №2. Согласно данного договора ОАО «ШМКЭС» передает, а ООО «Бастион» принимает объекты электросетевого хозяйства, расположенные в с. Сафакулево.

3 июня 2011г. между ООО «Бастион» (арендодатель) в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» (арендатор) в лице генерального директора ..., заключен договор аренды имущества №5 — объектов электросетевого хозяйства, находящихся в с. Сафакулево. Согласно п. 2.1 Договора, он вступает в силу с 23 часов 59 мин. 3 июня 2011г. и действует по 30 июня 2011г.

30 июня 2011г. между ООО «Бастион» в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» в лице генерального директора ..., заключен договор аренды имущества №5 — объектов электросетевого хозяйства, находящихся в с. Сафакулево. Согласно п. 2.1 Договора, он вступает в силу с 23 часов 59 мин. 30 июня 2011г. и действует по 30 сентября 2011г.

3 июня 2011г. между ОАО «ШМКЭС», в лице генерального директора ..., и ООО «Стройкомплект», в лице генерального директора ..., заключен договор купли-продажи имущества №3. Согласно данного договора ОАО «ШМКЭС» передает, а ООО «Стройкомплект» принимает объекты электросетевого хозяйства, расположенные в г. Шумиха.

3 июня 2011г. между ООО «Стройкомплект» (арендодатель) в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» (арендатор) в лице генерального директора ..., заключен договор аренды объектов электросетевого хозяйства №2. Согласно п. 2.1 Договора, он вступает в силу с 23 часов 59 мин. 3 июня 2011г. и действует по 30 июня 2011г.

30 июня 2011г. между ООО «Стройкомплект» в лице генерального директора ... и ОАО «ШМКЭС» в лице генерального директора ..., заключен договор аренды объектов электросетевого хозяйства №2. Согласно п. 2.1 Договора, он вступает в силу с 23 часов 59 мин. 30 июня 2011г. и действует по 30 сентября 2011г.

Исходя из письменных пояснений заявителя от 09.04.2012г. вх. №1878, соглашениями о расторжении договоров аренды от 20.10.2011г., 29.11.2011г., 01.11.2011г., собственники электросетевого оборудования ООО «Элтис», ООО «Бастион», ООО «Стройкомплект» с 30.11.2011г. расторгли договоры аренды с ОАО «ШМКЭС».

С 30.11.2011г. ОАО «ШМКЭС» перестало оказывать услуги по передаче электрической энергии конечным потребителям, в связи с отсутствием электросетевого оборудования как на праве собственности, так и на праве аренды.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что по состоянию на 11.04.2012г. ОАО «ШМКЭС» не является сетевой организацией, и, в силу этого, не может предъявлять к ОАО «Энергосбыт», требований, указанных в заявлении, а именно: об обязанности ОАО «Энергосбыт» обеспечить передачу показаний

приборов учета в отношении потребителей, присоединенных к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС» и включении в договоры энергоснабжения, заключенными с потребителями, присоединенными к электрическим сетям ОАО «ШМКЭС» условия, дающего право представителям ОАО «ШМКЭС» беспрепятственного доступа к приборам учета электрической энергии.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, ч.1 ст. 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**Решила:**

1. Признать положение ОАО «Энергосбыт» доминирующим на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии в географических границах Курганской области с долей более 50%;
2. Дело производством прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.