

РЕШЕНИЕ по делу № 03-6/1-26-2011

Резолютивная часть решения оглашена 16 мая 2012 г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 21 мая 2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Пестова А.С. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

рассмотрев по заявлению ООО «Торжокская энергосбытовая компания» (далее - ООО «Торжокэнергосбыт») (г. Торжок, ул. К. Маркса, д. 17) дело № 03-6/1-27-2011 по признакам нарушения ОАО «Тверьэнергосбыт» (170003, г. Тверь, Петербургское шоссе, д.2) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Закон) выразившегося в ущемлении интересов ООО «Торжокэнергосбыт» посредством необоснованного уклонения от заключения договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии в отношении 6 точек поставки, указанных в заявках ООО «Торжокэнергосбыт» от 31.01.2011 № 27, от 31.01.2011 № 28, 31.01.2011 № 29, от 31.01.2011 № 30, от 31.01.2011 № 31, от 31.01.2011 № 32,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено по заявлению ООО «Торжокэнергосбыт» об ущемлении его интересов посредством уклонения ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договоров купли-продажи (поставки) электроэнергии по заявленным ООО «Торжокэнергосбыт» точкам поставки потребителей ООО «Мастер Групп», ООО «Престиж-Трейд», СПК «Городищи», СПК «Борок», СПК «Морозово», ООО «Санаторий Митино».

Как следует из заявления ООО «Торжокэнергосбыт», 31.01.2011 исх. № 27, 28,29,30,31,32 в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт» были направлены заявки о заключении договоров купли-продажи (поставки) электроэнергии (далее - Договоры) в отношении указанных в поименованных заявках 6 точек поставки, с приложением подписанных проектов поименованных договоров. В тридцатидневный срок, установленный п. 63 Основных положений функционирования рынков электрической энергии, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее – Основные положения ФРЭЭ) ОАО «Тверьэнергосбыт» подписанные проекты договоров не рассмотрело, протоколы разногласий не направило.

ООО «Торжокэнергосбыт» полагает, что неисполнение ОАО «Тверьэнергосбыт» обязательств о направлении в адрес заявителя подписанных договоров купли-

продажи (поставки) электроэнергии либо протоколов разногласий к представленном ООО «Торжокэнергосбыт» проектам Договоров в отношении 6 точек поставки, ущемляет права ООО «Торжокэнергосбыт».

ОАО «Тверьэнергосбыт», в свою очередь, мотивирует свои действия наличием между гарантирующим поставщиком и ООО «Торжокэнергосбыт» действующего на момент подачи заявок от 31.01.2011 № 27, 28,29,30,31,32 агентского договора № 16э/2009 от 31.12.2008, согласно которому ООО «Торжокэнергосбыт» может заключать и исполнять договоры энергоснабжения в отношении 6 точек поставки потребителей ООО «Торжокская энергосбытовая компания», только от имени и за счет Гарантирующего поставщика.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (в настоящее время – ОАО «Тверьэнергосбыт») приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 №57 включено в Реестр 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, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) в географических границах: Тверская область, с долей на рынке указанного товара более 50 процентов.

В соответствии с пунктом 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 (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541) 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 их доминирующее положение определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они включены в указанный Реестр.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона N 135-ФЗ 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 (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с пунктами 5, 6 Основных положений ФРЭЭ ОАО «Тверьэнергосбыт», являясь в силу приказа Региональной энергетической комиссии Тверской области от 26.10.2006 № 108/1-нп гарантирующим поставщиком

электрической энергии в пределах административных границ Тверской области, обязано заключить с заинтересованным лицом, в т.ч. и с иными энергосбытовыми компаниями, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии с пунктом 62 Основных положений ФРЭЭ лицо, которое намерено заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору. Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно представляет поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки.

ООО «Торжокэнергосбыт» заключило договоры поставки электрической энергии (далее – договор поставки) по 6 точкам поставки со следующими потребителями:

1. ООО Мастер Групп» - договор энергоснабжения от 27.12.2010 № 5/Б;
2. ООО «Престиж-Трейд» - договор энергоснабжения от 21.12.2010 № 7/ТО;
3. СПК «Городищи» - договор энергоснабжения от 15.10.2010 № 2/Б;
4. СПК «Борок» - договор энергоснабжения от 15.10.2010 № 3/Б;
5. СПК «Морозово» - договор энергоснабжения от 15.10.2010 № 4/Б;
6. ООО «Санаторий Митино» - договор энергоснабжения от 10.11.2010 № 25/Т.

В целях организации энергоснабжения в отношении вышеуказанных 6 точек поставки своих потребителей, ООО «Торжокэнергосбыт» в порядке пункта 62 Основных положений ФРЭЭ направило в адрес ОАО «Тверьэнергосбыт», как гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства потребителей, письмами от 31.01.2011 № 27, 28,29,30,31,32 заявки о заключении договоров купли-продажи (поставки) электроэнергетики в интересах потребителей.

Вышеуказанные заявки, с предусмотренными п. 62 Основных положений ФРЭЭ приложениями согласно оттиску печати и подписи сотрудника ОАО «Тверьэнергосбыт», были получены гарантирующим поставщиком 31.01.2011 вх. № 352,353,354,355,356,357, соответственно.

В силу положений пункта 63 Основных положений ФРЭЭ, гарантирующий поставщик в течение 30 дней с даты получения заявок о заключении договоров энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) обязан их рассмотреть и направить заявителю подписанные со своей стороны проекты соответствующих договоров, а в случае если заявителем представлены проекты договоров – подписать их или направить ему протоколы разногласий.

Исходя из изложенного, срок, в течение которого ОАО «Тверьэнергосбыт» было

обязано рассмотреть заявки о заключении Договоров и подписать, представленные ООО «Торжокэнергосбыт» проекты договоров или направить ему протоколы разногласий, истек 01.03.2011.

Согласно представленной в материалы дела информации, письмо о подписании договора купли-продажи (поставки) электрической энергии направлено в адрес ООО «Торжокэнергосбыт» лишь 20.05.2011.

Пунктом 61 Основных положений ФРЭЭ установлена обязанность гарантирующего поставщика заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) с любым обратившимся к нему лицом в отношении точек поставки лиц, чьи энергопринимающие устройства находятся в границах зоны его деятельности. Гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае: отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождения точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор вне зоны деятельности гарантирующего поставщика. В случае отказа от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) по основаниям, предусмотренным настоящим пунктом, гарантирующий поставщик должен в 5-дневный срок со дня обращения заявителя в письменной форме уведомить его об отказе от заключения договора с указанием причин такого отказа.

Таким образом, отказ гарантирующего поставщика - ответчика от заключения договоров купли-продажи электрической энергии может быть обусловлен только данными основаниями.

Более того, в агентском договоре отсутствуют условия, согласно которым ООО «Торжокэнергосбыт» запрещается самостоятельно заключать договоры купли-продажи (поставки) электроэнергии с гарантирующим поставщиком в интересах этих же или иных потребителей.

Исходя из изложенного и руководствуясь материалами дела, поименованные заявки о заключении договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии были направлены ОАО «Тверьэнергосбыт» с проектами договоров, которые содержали все существенные условия, предусмотренные действующим законодательством для договоров данного вида и с приложением документов, установленных пунктом 62 Основных положений ФРЭЭ. Рассмотрение проектов договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии, направленных ООО «Торжокэнергосбыт» произведено ОАО «Тверьэнергосбыт» с нарушением 30-дневного срока, установленного пунктом 63 Основных положений ФРЭЭ и ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации, т.к. ОАО «Тверьэнергосбыт» было обязано рассмотреть заявки о заключении договоров энергоснабжения и подписать, представленные ООО «Торжокэнергосбыт», проекты договоров или направить протоколы разногласий 01.03.2011 г. Мотивированные отказы с указанием причин, исчерпывающий перечень которых установлен пунктом 61 Правил – ОАО «ТЭСК» не представлены.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения материалов дела № 03-6/1-26-2011, Комиссией Тверского УФАС России было установлено, что ОАО «Тверьэнергосбыт» письмом

от 20.05.2011 № 022-02/1410 направлен в адрес ООО «Торжокэнергосбыт» договор купли-продажи (поставки) электрической энергии № 723 от 20.04.2011 с протоколом разногласий, согласно которому, гарантирующий поставщик обязуется поставлять электрическую энергию в отношении ряда точек поставки потребителей ООО «Торжокэнергосбыт», в числе которых и заявленные 6 точек поставки указанные в заявках ООО «Торжокэнергосбыт» от 31.01.2011 № 27,28,29,30,31,32.

Руководствуясь решением Арбитражного суда Тверской области от 26.09.2011 по делу А 66-3429/2011, оставленному постановлением Четырнадцатого апелляционного арбитражного суда от 26.02.2012 без изменения, ОАО «Тверьэнергосбыт» обязано в течении 10-ти дней с момента вступления решения по данному делу в законную силу, заключить с ООО «Торжокэнергосбыт» договор купли-продажи (поставки) электрической энергии в редакции, определённой решением Арбитражного суда Тверской области от 26.09.2011.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться 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;

Действия ОАО «Тверьэнергосбыт» выразившиеся в несоблюдении сроков рассмотрения заявок ООО «Торжокэнергосбыт» и последующем невыполнении решения суда о заключении договоров на условиях, определенных судом, свидетельствуют об уклонении ОАО «Тверьэнергосбыт» от заключения договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии, и являются нарушением подпункта 5 части 1 статьи 10 Закона.

В соответствии со [статьей 39.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 N 401-ФЗ) - в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Руководствуясь статьей 23, частями 1,2 статьи 39.1, частями 1 – 3 статьи 41, части 1,2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Выдать ОАО «Тверьэнергосбыт» предупреждение о необходимости прекращения нарушения антимонопольного законодательства путем направления

в адрес ООО «Торжокская энергосбытовая компания» подписанных ОАО «Тверьэнергосбыт» договоров купли-продажи (поставки) электроэнергии в отношении 6 –ти точек поставки, указанных в заявках от 31.01.2011 № 27,28,29,30,31,32, соответственно, в редакции пунктов 5.5, 5.6 и 6.2 изложенных в решении Арбитражного суда Тверской области от 26.09.2011 по делу № А66-3429/2011, оставленного без изменения постановлением Четырнадцатого апелляционного арбитражного суда от 26.02.2012, в срок до 18.06.2012.

Председатель Комиссии Л.В. Посохова

Члены Комиссии: С.Е. Иванов

 А.С. Пестова

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

Примечание:

Согласно ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 06.12.2011) антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения. При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.