

Решение изготовлено в полном объеме 30.12.2009 г.

Резолютивная часть решения объявлена 24.12.2009г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Коновалов М.А.- заместитель руководителя Курганского УФАС России,

члены Комиссии: Бынзер О.С. – начальник отдела контроля естественных монополий и защиты конкуренции Курганского УФАС России;

Семешко Т.М.- старший государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и защиты конкуренции Курганского УФАС России;

Гагарина И.В. – государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и защиты конкуренции Курганского УФАС России;

Мисюн Н.Н.– государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и защиты конкуренции Курганского УФАС России,

Воронина А.В.– государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и защиты конкуренции Курганского УФАС России,

в присутствии представителей:

-ответчика - ОАО «Курганэнерго»: - Деркач Татьяны Петровны - начальника правового управления (доверенность № 13 от 01.01.2009);

-Быкова Виталия Викторовича - заместителя главного инженера (доверенность №128 от 16.12.2009);

- Казанцевой Натальи Владимировны — начальника отдела оказания услуг РСК Управления услуг на рынках электроэнергии (доверенность №129 от 16.12.2009);

- Федотовой Любви Юрьевны — исполняющего обязанности начальника Отдела правового обеспечения электросетевой деятельности Правового управления (доверенность №8 от 01.01. 2009);

- Бабушкиной Ольги Александровны (доверенность №125 от 11.11.2009);

-заявителя - ООО «Энергия »: Вагина Андрея Владимировича (доверенность б/н от 01.11.2009),

рассмотрев дело № 132 по признакам нарушения ОАО «Курганэнерго» пунктов 5, 9 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части экономического или технологически не обоснованного отказа либо уклонения от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) при наличии возможности производства или поставок соответствующего товара и создания препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившегося в необоснованном уклонении от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Энергия ».

Установила:

30 сентября 2009 года в Курганское УФАС на рассмотрение поступило заявление ООО «Энергия » по вопросу неправомерных (по мнению заявителя) действий ОАО «Курганэнерго», отказавшего заявителю в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии. 2 декабря 2009г. в антимонопольный орган заявителем представлена дополнительная информация, о направлении 30.10.2009г. в адрес ОАО «Курганэнерго» проекта договора б/н от 31.08.2009г. с выполнением всех существенных условий (по мнению заявителя) для заключения данного типа договоров. Исх. №510/2394 от 27.11.2009г. ОАО «Курганэнерго» вновь отказало в заключении договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Энергия », указав на отсутствие в нём существенных условий, приведенных в п.38 «Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг», утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №861 (далее по тексту- Правила).

Представитель ООО «Энергия » пояснил, что письмами исх. №08 от 07.08.2009г., исх. №10 от 10.09.2009г., направленными ООО «Энергия » в ОАО «Курганэнерго» в проект договора от 01.08.2009 вносились изменения. Последнее изменение включено в проект договора б/н от 01.08.2009г., направленный 30.10.2009г. исх. №17, содержащий все существенные условия (по мнению заявителя), поэтому и рассматривать на заседании Комиссии нужно именно этот проект договора. В ответе на обращение заявителя Департамент государственного регулирования цен и тарифов Курганской области (исх.№05/1151 от 03.06.2009г) указал, что в представленных ООО «Энергия » документах по плановым финансово-экономическим показателям работы ООО «Энергия » отсутствует договор оказания услуг по передаче электрической энергии с ОАО «Курганэнерго».

По мнению представителя ОАО «Курганэнерго» направленный ООО «Энергия » 30.10.2009г. проект не содержит ряд существенных условий, определенных в п.38 Правил.

В частности отсутствуют:

предусмотренная п.п. «а» величина присоединенной (заявленной) мощности, в пределах которой соответствующая сторона обязуется обеспечивать передачу электрической энергии в

соответствующей точке присоединения. Согласно п. 34 Правил «по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии. Услуга предоставляется в пределах величины присоединенной (заявленной) мощности в соответствующей точке технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам другой сетевой организации...» и в договоре должны быть указаны величины и присоединенной и заявленной мощности;

предусмотренная п.п. «б» ответственность сторон договора за состояние и обслуживание объектов электросетевого хозяйства, которая фиксируется в прилагаемом к договору акте разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон. Согласно п.1 ст.26 №35-ФЗ « 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;

В соответствии с п.1.8.1 «Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей», утвержденных приказом Минэнерго от 13.01.2003 г. № 6, у каждого потребителя должна быть следующая документация: «...акты разграничения сетей по имущественной (балансовой) принадлежности и эксплуатационной ответственности между энергоснабжающей организацией и Потребителем... Комплект указанной выше документации должен храниться у Потребителя и при изменении собственника передаваться в полном объеме новому владельцу. Порядок хранения документации устанавливается руководителем Потребителя».

В п.п. «д» п.7 «Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №861, одним из мероприятий процедуры присоединения является составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон;

предусмотренный п.п. «в» порядок осуществления расчетов за указанные услуги с учетом приложений п.41 Правил.

В соответствии с п.2.1 Договора от 01.08.2009г. ООО «Энергия » (исполнитель) обязуется оказывать услуги по передаче электрической энергии (мощности) от точек приема и до точек отпуска, а ОАО «Курганэнерго» (заказчик) обязуется оплачивать эти услуги. Раздел 5 Договора, регулирующий порядок расчетов между сторонами, также предусматривает, что оплате подлежат только услуги ООО «Энергия », оказанные им ОАО «Курганэнерго», проект Договора не предусматривает взаимное предоставление сторонами услуг по передаче электрической энергии, потребителями услуг не являются обе стороны ;

предусмотренные п.п. «г» технические характеристики точек присоединения объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сторонам договора, включая их пропускную способность.

Технические характеристики, в том числе пропускная способность точек присоединения (точек приема электроэнергии (мощности) в сеть Исполнителя), в Договоре от 01.08.2009г. отсутствуют, вместе с тем для заключения договора необходима величина присоединенной мощности в соответствующей точке технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам другой сетевой организации, однако вместо данных величин ООО «Энергия » в проекте договора указаны сведения не в отношении точек присоединения сетей ОАО «Курганэнерго» и ООО «Энергия » , а в отношении точек присоединения конечных потребителей электроэнергии к сетям заявителя. Кроме того, эта информация не является надлежащей и достоверной, т. к. полностью отсутствуют сведения о потребителях - физических лицах, наличие которых и их присоединенной мощности, известно заявителю, что свидетельствует о занижении данного показателя ООО «Энергия »;

предусмотренный п.п. «д» перечень объектов межсетевой координации с указанием в нем для каждого объекта стороны, выполняющей изменения (согласующей выполнение изменений) его эксплуатационного состояния, а также порядок обеспечения координации действий сторон при выполнении таких изменений и ремонтных работ с учетом Правил вывода объектов электроэнергетики в ремонт и из эксплуатации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26.07.2007г. №484.

Приложенная к договору заявителем Инструкция о взаимоотношениях между оперативным персоналом ОАО «Курганэнерго» и оперативно-ремонтным персоналом ООО «Энергия» не является требуемым для заключения договора перечнем объектов межсетевой координации. Данная инструкция не соответствует требованиям «Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей РФ», утвержденных приказом Минэнерго РФ от 19.06.2003г. №229 (далее — Правила технической эксплуатации электростанций):

В нарушение п.6.1.6. «Правил технической эксплуатации электростанций» распределение оборудования не соответствует перечню линий, оборудования и устройств, распределенных по уровням оперативно-диспетчерского управления филиала КЭС ОАО «Курганэнерго»;

В нарушение п.6.6.4 «Правил технической эксплуатации электростанций», не предоставлены нормальные и ремонтные схемы электрических сетей ООО «Энергия»;

В нарушении п.3 «Правил оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №854 (далее Правила оперативно-диспетчерского управления), не определена структура оперативно-диспетчерского управления;

В нарушение п.10 Правил оперативно-диспетчерского управления, не определена схема ввода графиков ограничения и производства режимных переключений;

В нарушение п. 6.1.8 Правил технической эксплуатации электростанций, не определен порядок оперативного управления и оперативных переговоров.

Таким образом, в письмах и проекте Договора от 01.08.2009г., направленных в адрес ОАО «Курганэнерго», отсутствуют все существенные условия, необходимые для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии между смежными сетевыми организациями. Следовательно, данные документы не являются офертой, обязательной для её акцепта ОАО «Курганэнерго».

Представитель ООО «Энергия» высказал своё несогласие с мнением представителя ОАО «Курганэнерго» и заявил о том, что в проекте договора, направленного 30.10.2009г. исх.№17, учтены и включены все существенные условия, необходимые для заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии между смежными сетевыми организациями.

Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 19.11.2009г. №33-43 установлены и введены в действие с 01.01.2010г. единые (котловые) тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям Курганской области для взаиморасчетов между сетевыми организациями. Тариф на услуги по передаче электрической энергии по сетям Курганской области утвержден для ООО «Энергия» и ОАО «ЭнергоКурган».

По сообщению представителя ОАО «Курганэнерго» 01 декабря 2009 года между ОАО «Курганэнерго» (арендодатель) и ОАО «ЭнергоКурган» (арендатор) заключен договор № КЭ-239 аренды имущества, указанного в Приложениях №1, №2, №3 к договору. Объекты электросетевого хозяйства ОАО «Курганэнерго», имеющие технологическое присоединение к объектам ООО «Энергия», также переданы во временное владение и пользование ОАО «ЭнергоКурган» с 01.01.2010 года и, следовательно, проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии и мощности должен быть направлен для согласования в ОАО «ЭнергоКурган».

Комиссия, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, а также проанализировав материалы дела, пришла к выводу об отсутствии в действиях ОАО «Курганэнерго» признаков нарушения п.п.5,9 части 1 ст.10 Закона «О защите конкуренции», в части недопущения, ограничения, устранения конкуренции и ущемления интересов других лиц, выразившегося в необоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями в случае наличия возможности поставки соответствующего товара, а также в создании препятствий доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

При этом Комиссия руководствуется следующим:

1.ОАО «Курганэнерго» на основании приказа №37-пр от 04.04.2007г. руководителя Курганского УФАС России включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35%» на товарном рынке передачи и распределения электрической энергии с долей более 50% в административных границах Курганской области в пределах территории, охваченной присоединенной сетью предприятия.

2.Согласно п.2 ст.432 Гражданского Кодекса РФ, «договор заключается посредством направления оферты одной и её акцепта другой стороной».

3.В соответствии с п. 1 ст.435 ГК РФ, «офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать все существенные условия договора».

4. В силу п.2 ст. 26 №35-ФЗ от 26.03.2003 г. «Об электроэнергетике», «оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг».

Договор оказания этих услуг является публичным».

5. Согласно п.3 ст.26 Закона «Об электроэнергетике», правила заключения и исполнения договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, включающие в себя существенные условия указанных договоров, регулируются Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, установленными Правительством Российской Федерации.

6. В соответствии с п.4 ст. 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» «в случае, если происходит смена собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, которые ранее в надлежащем порядке были технологически присоединены, а виды производственной деятельности, осуществляемой новым собственником или иным законным владельцем, не влекут за собой пересмотр величины присоединенной мощности и не требуют изменения схемы внешнего электроснабжения и категории надежности электроснабжения, повторное технологическое присоединение не требуется и ранее определенные границы балансовой принадлежности устройств или объектов и ответственности за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства не изменяются. При этом новый собственник или иной законный владелец энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики обязан уведомить сетевую организацию или владельца объектов электросетевого хозяйства о переходе права собственности или возникновении иного основания владения энергопринимающими устройствами или объектами электроэнергетики.

7. Согласно п.2 Правил недискриминационного доступа определения присоединенной и заявленной мощности следующие:

«присоединенная мощность — совокупная величина номинальной мощности, присоединенных к электрической сети (в том числе опосредованно) трансформаторов и энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии, исчисляемая в мегавольт-амперах»;

«заявленная мощность - предельная величина потребляемой в текущий период регулирования мощности, определенная соглашением между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче электрической энергии, исчисляемая в мегаваттах».

Согласно п. 38 Правил Договор между смежными сетевыми организациями должен содержать следующее существенное условие:

«величина присоединенной (заявленной) мощности, в пределах которой соответствующая сторона обязуется обеспечивать передачу электрической энергии в соответствующей точке присоединения», то есть требование указывать значения одновременно присоединенной и заявленной мощности, как существенного условия договора, в нормативных актах отсутствует.

Не соответствие распределения оборудования перечню линий, оборудования и устройств, распределенных по уровням оперативно — диспетчерского управления филиала КЭС ОАО «Курганэнерго (п. 6.1.6. «Правил технической эксплуатации электростанций»), не предоставление ремонтных схем электрических сетей ООО «Энергия » (п.6.6.4 «Правил технической эксплуатации электростанций»), отсутствие структуры оперативно - диспетчерского управления и схемы ввода графиков ограничения и производства режимных переключений (п.3,10 «Правил оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике»), отсутствие порядка оперативного управления и оперативных переговоров (п. 6.1.8 Правил технической эксплуатации электростанций) не являются основанием для отказа в заключении договора в силу п.38 Правил, т. к. не являются существенными. Остальные доводы ОАО «Курганэнерго», касающиеся отсутствия существенных условий в проекте договора по передаче электрической энергии, Комиссия признала обоснованными.

Так как изменились существенные обстоятельства розничного рынка электрической энергии Курганской области, договор между ОАО «Курганэнерго» и ООО «Энергия » не может заключен по причине отсутствия точек присоединения. В соответствии с изменённой схемой договорных отношений субъектов розничного рынка электроэнергии, все существующие на территории Курганской области сетевые организации обязаны заключить договоры оказания услуг по передаче электроэнергии не с ОАО «Курганэнерго», а с ОАО «ЭнергоКурган».

Руководствуясь частями 1- 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Решила:

Дело № 132 о нарушении п.п. 5,9 ч. 1 ст. 10 Закона РФ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном уклонении ОАО «Курганэнерго» от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с ООО «Энергия », прекратить в связи с отсутствием в действиях ОАО «Курганэнерго» нарушения антимонопольного законодательства.

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