РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/09-10-11

19 апреля 2011 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 7 апреля 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 19 апреля 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Долгих О.М. - руководитель Тывинского УФАС России.

Члены комиссии:

Сорвачева В.А. – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Сватиков А.И. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Ванькова Е.С. – старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

заявителя – представителя ОАО «Тываэнергосбыт» <.....> по доверенности № 204 от 06.12.2010г.,

ответчика – представителя ОАО «Тываэнерго» <.....> по доверенности в порядке передоверия №40Н/43 от 09.11.2010г.,

рассмотрев дело № 04-06-08/09-10-11 о нарушении пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях", возбужденное в отношении ОАО «Тываэнерго» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, 4, ИНН 1701029232),

УСТАНОВИЛА:

22.02.2011г. ОАО «Тываэнергосбыт» обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва с заявлением на действия ОАО «Тываэнерго» по факту уклонения от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год, в части не подписания протокола разногласий с выбранным ОАО «Тываэнергосбыт» одноставочным тарифом.

Приказом Тывинского УФАС России №53 от 22.03.2011г. было возбуждено дело №04-06-08/09-10-11 в отношении ОАО «Тываэнерго» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях".

В ходе рассмотрения дела Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что 24.11.2010г. ОАО «Тываэнергосбыт», в целях урегулирования отношений по передаче электрической энергии, направило в адрес ОАО "Тываэнерго" проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год.

ОАО "Тываэнерго" подписало договор с протоколом разногласий и направило 23.12.2010г. в адрес ОАО «Тываэнергосбыт». В ответ ОАО «Тываэнергосбыт» направило 30.12.2010г. протокол урегулирования разногласий к договору с согласованием всех пунктов разногласий и несогласием применения двухставочного тарифа при расчетах. До момента возбуждения дела №04-06-08/09-10-11 ОАО "Тываэнерго" подписанный договор или ответ на протокол урегулирования разногласий в адрес ОАО «Тываэнергосбыт» не направило.

На заседании Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/09-10-11 07.04.2011г. ОАО "Тываэнерго" представило подписанный договор №3245.27 оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.04.2011г. с применением одноставочного тарифа при расчетах с ОАО «Тываэнергосбыт».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Согласно Методическим [указаниям](#) по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ России от 06.08.2004 N 20-э/2, определен расчет как одноставочного, так и двухставочного тарифов одновременно. В соответствии с [пунктом 58](#) Основ ценообразования регулируемые тарифы (цены) на электрическую и тепловую энергию, поставляемую потребителям (кроме населения), устанавливаются одновременно в трех вариантах: одноставочный тариф, включающий в себя полную стоимость 1 киловатт-часа поставляемой электрической энергии и мощности; двухставочный тариф, включающий в себя ставку за 1 киловатт-час электрической энергии и ставку за 1 киловатт установленной генерирующей мощности; одноставочный/(двухставочный) тариф, дифференцированный по зонам (часам) суток.

[Абзацем 2 данного пункта](#) предусмотрено, что потребители самостоятельно выбирают для проведения расчетов за электрическую энергию (мощность) на розничном рынке один из указанных вариантов тарифа, уведомив об этом

организацию, поставляющую ему электрическую энергию (мощность), не менее чем за месяц до вступления в установленном порядке в силу указанных тарифов.

При отсутствии такого уведомления расчет за энергию (мощность), если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон, производится по варианту тарифа, действовавшего в период, предшествующий расчетному. В расчетном периоде регулирования не допускается изменение варианта тарифа, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон.

Таким образом, указанная [норма](#) определяет порядок выбора варианта конечного тарифа на электрическую энергию для потребителей.

Из положений [Основ](#) ценообразования и Методических [указаний](#) следует, что потребитель услуг вправе выбрать для расчетов за услуги один из вариантов тарифа (одноставочный или двуставочный), уведомив о выборе варианта сетевую организацию не менее чем за месяц до вступления в силу указанных тарифов.

В соответствии с [пунктом 57](#) Основ ценообразования регулируемые тарифы (цены) на электрическую энергию (мощность), поставляемую потребителям, представляют собой сумму следующих слагаемых: средневзвешенная стоимость единицы электрической энергии (мощности); сумма тарифов на услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией потребителей и размер платы за которые в соответствии с законодательством Российской Федерации подлежит государственному регулированию, за исключением услуг по передаче электрической энергии; сбытовая надбавка гарантирующего поставщика; стоимость услуг по передаче электрической энергии (мощности).

Следовательно, если предусмотрено право выбора варианта тарифа, включающего в себя все вышеуказанные составляющие, то такое право должно сохраняться по отношению и к отдельным его составляющим (в случае установления вариантов тарифов на отдельные составляющие тарифа на электроэнергию). В противном случае, потребитель, самостоятельно (минуя гарантирующего поставщика) урегулировавший отношения по передаче электрической энергии с сетевой компанией, ставится в неравное положение по сравнению с потребителями, заключившими договоры энергоснабжения с гарантирующим поставщиком.

26.11.2010г. ОАО «Тываэнерго» был зарегистрирован проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год, в соответствии с которым ОАО «Тываэнергосбыт» уведомил ОАО «Тываэнерго» о выборе одноставочного тарифа при расчетах за услуги по передаче электрической энергии в 2011 году.

30.12.2010г. Служба по тарифам Республики Тыва издала постановление №80 «Об установлении единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии по сетям Республики Тыва на 2011 год».

Предусмотренная [Основами](#) ценообразования возможность выбора варианта тарифа распространяется не только на тариф на электрическую энергию, но и на тариф на услуги по передаче электрической энергии (как составляющую часть тарифа на электрическую энергию). В соответствии с [пунктом 58](#) Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии, утвержденных

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 N 109, тарифы устанавливаются одновременно в трех вариантах - одноставочные (2 варианта) и двухставочный. Потребители самостоятельно выбирают для проведения расчетов за электрическую энергию один из указанных вариантов тарифа, уведомив об этом организацию, поставляющую ему электрическую энергию, не менее чем за месяц до вступления в установленном порядке в силу указанных тарифов. В расчетном периоде регулирования не допускается изменения варианта тарифа, если иное не будет установлено по взаимному соглашению сторон. Данные правила подлежат применению и при установлении тарифов по передаче электрической энергии.

Согласно [пункту 58](#) Основ ценообразования последним днем срока своевременного уведомления о выбранном варианте тарифа на 2011 год являлось 30.11.2010г.

ОАО «Тываэнергосбыт» с соблюдением сроков, установленных [пунктом 58](#) Основ ценообразования, направил в адрес ОАО «Тываэнерго» проект договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год с указанием применения в 2011 году при расчетах за услуги по передаче электрической энергии одноставочного тарифа (письмо от 24.11.2010г. N 1339). Учитывая изложенное, ОАО «Тываэнергосбыт» своевременно уведомил ОАО «Тываэнерго» о выбранном одноставочном варианте тарифа на 2011 год.

Таким образом, у ОАО «Тываэнерго» не было оснований в течении длительного периода не принимать редакцию договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год ОАО «Тываэнергосбыт» в части применения одноставочного тарифа при расчетах.

Согласно [пункту 2 статьи 445](#) Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту, и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок, сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на усмотрение суда.

Между тем, если указанная организация занимает доминирующее положение, его обычные действия по согласованию условий договора в порядке статьи 445 ГК (обмен протоколами разногласий, отсутствие извещения о принятии разногласий, проведение согласительных процедур и т.п.), признаются уклонением от заключения договора. Таким образом, контрагент при получении оферты хозяйствующего субъекта, являющегося при этом доминирующим субъектом на рынке, при несогласии с условиями предлагаемого им договора вправе не только обратиться за разрешением преддоговорного спора в суд, но и в антимонопольный орган за защитой своих интересов.

В соответствии с [частью 3 статьи 8](#) Федерального закона N 147-ФЗ "О

естественных монополиях" субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Услуги по передаче электрической энергии в силу [ч. 1 ст. 4](#) ФЗ "О естественных монополиях" отнесены к естественно монопольным видам деятельности.

Согласно п.4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии. Услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с [п. 5 ч. 1 ст. 10](#) Закона 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, 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.

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 ([ст. 5](#) Закона о защите конкуренции).

Доминирующим в силу законодательства также признается положение хозяйствующего субъекта, являющегося субъектом естественной монополии на товарном рынке.

Таким образом, ОАО «Тываэнерго» как субъект естественной монополии, уклонялось от заключения договора оказания услуг по передаче электрической

энергии на 2011 год с ОАО «Тываэнергосбыт», путем не направления ответа на протокол урегулирования разногласий в течение 2,5 месяцев, чем фактически препятствовало доступу на товарный рынок ОАО «Тываэнергосбыт».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях", выразившееся в препятствовании доступу на товарный рынок ОАО «Тываэнергосбыт» путем не направления ответа о результатах рассмотрения протокола урегулирования разногласий.

Подписав 01.04.2011г. договор оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год с ОАО «Тываэнергосбыт» с применением одноставочного тарифа при расчетах, ОАО «Тываэнерго» добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/09-10-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Тываэнерго» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, 4, ИНН 1701029232) нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункт 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях", выразившееся в препятствовании доступу на товарный рынок ОАО «Тываэнергосбыт» путем уклонения от заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год.

2. Прекратить дело № 04-06-08/09-10-11 в связи с добровольным устранением нарушений антимонопольного законодательства, путем заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии на 2011 год.

Председатель Комиссии _____ О.М. Долгих

Члены Комиссии _____ В.А. Сорвачева

_____ А.И. Сватиков

_____ Е.С. Ванькова

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.