

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-39-10-13

Резолютивная часть решения объявлена 13.11.2013 г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 26.11.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Потапова О.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии

в присутствии:

«...»

рассмотрев дело 02-01-39-10-13 от 20.09.2013 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Ламикс» (далее - ООО «Ламикс»), (почтовый адрес: 633007, г. новосибирск, ул. Советская, д. 30, ИНН 5406189571) п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом «Сибстройресурс» (ООО «ТД «Сибстройресурс») с жалобой на действия общества с ограниченной ответственностью «Ламикс» (далее - ООО «Ламикс»).

В заявлении ООО «ТД «Сибстройресурс» сообщает следующее.

ООО «ТД «Сибстройресурс» на праве собственности принадлежит производственно-складское помещение по ул. 2-я Складская, 4. Электроснабжение данного здания осуществляется на основании договора на отпуск и потребление электрической энергии и компенсации затрат на передачу мощности №14 от 04.04.2012 (далее – договор № 14), заключенного между ООО «ТД Сибстройресурс» и ООО «Ламикс».

Между ООО «Ламикс» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения №Э-5246 от 01.09.2009, в соответствии с которым ООО «Ламикс» выделена разрешенная мощность для электроснабжения промышленной площадки по ул. 2-я Складская, 4. Таким образом, ООО «Ламикс» оказывает ООО «ТД Сибстройресурс» услуги по передаче (перетоку) электрической энергии.

Новосибирским УФАС России 25.05.2012 ООО «Ламикс» было выдано предписание № 02-01-14-10-12 о прекращении нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не

взимать с субабонентов плату за передачу электрической энергии, не установленную Департаментом по тарифам НСО.

Для приведения договора № 14 в соответствие с действующим законодательством, ООО «ТД Сибстройресурс» направило 21.05.2013 в адрес ООО «Ламикс» дополнительное соглашение. Дополнительным соглашением от 21.05.2013 ООО «ТД Сибстройресурс» просило привести договор № 14 в соответствие с Постановлением Правительства РФ № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Постановлением Правительства РФ № 442), а также исключить условия о компенсации затрат на пропуск мощности (пункт 1.2 договора № 14), и условия о финансовом участии заявителя в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля, в случае аварии (пункт 4.1.14 договора № 14).

ООО «Ламикс» дополнительным соглашением от 20.06.2013 привело договор № 14 в соответствие с требованиями Постановления Правительства РФ № 442, однако, ответчик настаивает на присутствии в договоре № 14 условий о компенсации затрат на пропуск мощности, а также о финансовом участии в ремонтных работах объектов электросетевого хозяйства ООО «Ламикс». Таким образом, ООО «Ламикс» навязывает заявителю условия об оплате затрат на обслуживание объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих ООО «Ламикс».

Как следует из представленных ООО «ТД «Сибстройресурс» копий документов, не согласившись с условиями дополнительного соглашения от 20.06.2013, ООО «ТД «Сибстройресурс» направило 17.07.2013 в адрес ООО «Ламикс» протокол разногласий.

ООО «ТД «Сибстройресурс» полагает, что ООО «Ламикс» злоупотребляет доминирующим положением на рынке передачи (перетока) электрической энергии, навязывая ООО «ТД Сибстройресурс» условия договора, не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами, а также невыгодные для ООО «ТД Сибстройресурс», нарушая тем самым требования законодательства Российской Федерации, а именно, требования пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В результате рассмотрения обращения ООО «ТД Сибстройресурс» и нормативно – правовой базы установлено следующее.

Согласно положениям статьи 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, стороны также могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № 14 предметом договора является подача «Абонентом-исполнителем» (ООО «Ламикс») и оплата «Субабонентом-потребителем» (ООО «ТД Сибстройресурс») приобретенной электрической энергии и мощности на условиях определенных договором. Таким образом,

договор № 14 содержит элементы договора энергоснабжения, являющегося публичным.

Между ООО «Ламикс» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения №Э-5246 от 01.09.2009 г., в соответствии с которым ООО «Ламикс» выделена разрешенная мощность для электроснабжения промышленной площадки по ул. 2-я Складская, д. 4.

Таким образом, ООО «Ламикс» оказывает ООО «ТД Сибстройресурс» услуги по передаче (перетоку) электрической энергии, следовательно, договор №14 содержит элементы договора на услуги по передаче электрической энергии, в части не противоречащей действующему законодательству.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату. Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 4 статьи 23.1 Федерального закона «Об электроэнергетике», цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) подлежат государственному регулированию.

В соответствии с пунктом 65 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109, тарифы на услуги по передаче электрической энергии по сетям, с использованием которых услуги по передаче электрической энергии оказываются территориальными сетевыми организациями на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, устанавливают органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Согласно разделу VIII Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 06.08.2004 № 20-э/2, тариф на услуги по передаче электрической энергии определяется исходя из стоимости работ, выполняемых организацией, эксплуатирующей на правах собственности или на иных законных основаниях электрические сети и/или устройства преобразования электрической энергии, в результате которых обеспечиваются:

– передача электрической энергии (мощности) как потребителям,

присоединенным к данной сети, так и отпускаемой в электрические сети других организаций (собственников);

– поддержание в пределах государственных стандартов качества передаваемой электрической энергии;

– содержание в соответствии с техническими требованиями к устройству и эксплуатации собственных электроустановок и электрических сетей, технологического оборудования, зданий и энергетических сооружений, связанных с эксплуатацией электрических сетей.

Таким образом, ООО «Ламикс», осуществляя услугу по передаче (перетоку) электрической энергии, для возмещения соответствующих затрат, связанных с передачей электрической энергии, содержанием, эксплуатацией объектов электросетевого хозяйства, имеет право обратиться в уполномоченный орган за утверждением соответствующего тарифа. ООО «Ламикс» не вправе самостоятельно устанавливать в договоре условия о компенсации данных расходов потребителям, присоединенным к объектам электросетевого хозяйства ООО «Ламикс».

Пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта (далее - организация), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе такие действия (бездействие), как навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Так «навязыванием невыгодных контрагенту условий договора» является направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента. Именно настаивание организации, занимающей доминирующее положение, на предложенных ею условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора для абонента.

О навязывании невыгодных условий договора также может свидетельствовать, к

примеру, уклонение хозяйствующего субъекта от согласования спорных положений проекта договора, отклонение протокола разногласий и, тем самым, продление действия договора в прежней редакции.

Услуги по передаче электрической энергии в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с разъяснениями, изложенными в письме ФАС России от 18.09.2008 года № АГ/23565 «О применении норм антимонопольного законодательства при невыполнении требований Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии», деятельность по передаче электрической энергии является естественно-монопольным видом деятельности специального субъекта - сетевой организации, подлежащим государственному регулированию. Соответственно, сетевая организация оказывает услугу по передаче электрической энергии на основании заключенного договора о возмездной передаче электрической энергии и установленного органом исполнительной власти тарифа.

Таким образом, одной из характеристик указанной услуги является наличие установленного уполномоченным органом тарифа.

Собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

В свою очередь обеспечение перетока электрической энергии как действия по транспортировке электрической энергии, без установления соответствующего тарифа органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, является самостоятельной услугой, не подлежащей государственному регулированию.

Таким образом, в рассматриваемом случае деятельность субъектов, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, не препятствующих ее перетоку, квалифицируется как оказание услуг по обеспечению беспрепятственного перетока электрической энергии на безвозмездной основе по объектам электросетевого хозяйства, принадлежим им на праве собственности или на ином законном основании.

Следовательно, к таким субъектам можно применять меры антимонопольного реагирования при невыполнении ими требований Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Данная услуга носит естественно-монопольный характер, так как не может быть заменена иной услугой. Соответственно, доля таких субъектов на рынке

соответствующих услуг, в границах принадлежащих этому субъекту сетей, как правило, составляет 100%.

При этом важно также отметить, что по данному вопросу существует судебная практика в пользу вывода о том, что субъектом естественной монополии является не только субъект, оказывающий услуги по передаче электрической энергии, но и субъект, оказывающий услуги по обеспечению перетока электрической энергии на безвозмездной основе через объекты электросетевого хозяйства, принадлежащие данному субъекту.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что ООО «Ламикс» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по перетоку электрической энергии для ООО «ТД Сибстройресурс» через принадлежащие Обществу электрические сети.

Результатом вышеуказанных действий ООО «Ламикс» может ущемить законные интересы заявителя (в случае выставления счета на оплату затрат, понесенных в результате передачи для ООО «ТД Сибстройресурс» электрической энергии через ТП, принадлежащую ООО «Ламикс»).

По результатам рассмотрения указанного обращения Новосибирским УФАС России по Новосибирской области принято решение о выдаче ООО «Ламикс» предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 19.08.2013.

Согласно ч. 1, 2 ст. ст. 39.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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 (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения п.п. 3, 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении п.п. 3 и 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного, в соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции ООО «Ламикс» было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно действий, выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке передаче (перетока) электрической энергии, путем навязывания ООО «ТД «Сибстройресурс» условий договора, не обоснованных и (или) прямо не предусмотренных федеральными законами, нормативными правовыми актами, а также невыгодных для ООО «ТД «Сибстройресурс», признаков нарушения антимонопольного законодательства,

предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

ООО «Ламикс» необходимо было выполнить указанное предупреждение в срок до 01.09.2013, о выполнении предупреждения сообщить в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для выполнения предупреждения.

Во исполнение предупреждения ООО «Ламикс» направило в Новосибирское УФАС России письмо исх. № 23 от 03.09.2013, в котором указало, что прекратило действия по навязыванию ООО «ТД Сибстройресурс» невыгодных условий ещё до выдачи ООО «Ламикс» соответствующего предупреждения, а именно: исключило условие о компенсации затрат на пропуск мощности и условие о финансовом участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля, в случае аварии, исключило приложение № 3 к договору № 14.

В качестве подтверждения вышеуказанных доводов, ООО «Ламикс» к письму исх. № 6/н от 09.09.2013 представило:

1. Ежемесячные акты ООО «Ламикс», за текущий год, предоставляемые ООО «ТД «Сибстройресурс»;
2. Счет - фактуры ОАО «Новосибирскэнергосбыт» в подтверждение тарифа выставяемого ООО «Ламикс» ООО «ТД «Сибстройресурс»;
3. Копию страницы договора № 14 на отпуск и потребление электрической энергии и покрытие затрат по передаче мощности от 04.04.2012 с п. 4.4.14, а также копию страницы дополнительного соглашения к договору № 14 от 20.06.2013 в котором внесены изменения в п. 4.1.14 с исключением условия финансовом участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля, в случае аварии;
4. Копию страницы договора № 14 на отпуск и потребление электрической энергии и покрытие затрат по передаче мощности от 04.04.2012 с п. 6.4, а также копию страницы дополнительного соглашения к договору № 14 от 20.06.2013 в котором внесены изменения в п. 6.4, а именно исключения этого пункта.

Документы, подтверждающие подписание ООО «Ламикс» протокола разногласий и направления его ООО «ТД «Сибстройресурс» представлены не были.

Для проверки представленной ООО «Ламикс» информации, Новосибирским УФАС России был направлен запрос ООО «ТД «Сибстройресурс» (исх. № 02-6974э от 09.09.2013), в ответе на который заявитель сообщил, что до подачи заявления в Новосибирское УФАС России, а также после выдачи предупреждения ООО «ТД «Сибстройресурс» не получал подписанный со стороны ООО «Ламикс» протокол разногласий от 17.07.2013 к дополнительному соглашению к договору № 14.

Копии страниц дополнительного соглашения к договору № 14, представленные ООО «Ламикс», не могут быть приняты во внимание в качестве подтверждения выполнения предупреждения, поскольку дополнительное соглашение ООО «ТД «Сибстройресурс» подписало вместе с протоколом разногласий.

Таким образом, ООО «Ламикс» до настоящего времени протокол разногласий не подписало и не направило его ООО «ТД «Сибстройресурс», что свидетельствует о том, что ООО «Ламикс» настаивает на присутствии в договоре условия о

компенсации затрат на пропуск мощности и условия о финансовом участии заявителя в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля, в случае аварии.

В соответствии с ч. 6, 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с невыполнением ООО «Ламикс» предупреждения о прекращении действий (бездействии), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, Приказом Новосибирского УФАС России № 266 от 20.09.2013 г. в отношении ООО «Ламикс» было возбуждено дело по признакам нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представителем ООО «Ламикс» представлены объяснения по существу дела (письмо вх. № 28.57э от 15.10.2013 г.), суть которых в следующем.

ООО «ТД «Сибстройресурс» указывает, что заключило договор № 14 от 04.04.2012 на отпуск и потребление электрической энергии, предметом которого является подача абонентом-исполнителем и оплата субабонентом – потребителем приобретенной электрической энергии и мощности на условиях, определяемых договором.

При этом договором были установлены условия, согласно которым заявитель участвует в расходах на пропуск мощности по сетям и принимает участие в восстановительных или ремонтных работах.

Вместе с тем, нормы договора в указанной части носили характер «молчащих», стороны не исполняли договор в этой части, абонент-исполнитель не требовал от абонента-потребителя фактического исполнения.

Прибыль от такой деятельности в ООО «Ламикс» не предусмотрена, отсутствует сама деятельность.

Заявитель подписал дополнительное соглашение с проколом разногласий. Протокол разногласий был представлен ООО ТД «Сибстройресурс».

Таким образом, стороны согласовали изменение договора, аннулировали спорные условия.

с тем, даже в отсутствие дополнительного соглашения отсутствует фактический состав, предусмотренный п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, поскольку договор был заключен 04.04.2012 без разногласий и исполнялся в течение года и лишь по истечению года заявитель обратился с предложением об изменении договора.

Письмом вх. № 8504 от 18.10.2013 г. ООО «Ламикс» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 02-01-39-10-13, в связи с необходимостью подготовки и согласования правовой позиции Общества. Определением от 22.10.2013 г. рассмотрение дела № 02-01-39-10-13 было отложено и назначено на 12.11.2013 г.

12.11.2013 г. на заседании Комиссии представитель ООО «Ламикс» настаивал на том, что протокол разногласий, направленный заявителем был изначально подписан со стороны Общества и выразил готовность представить доказательства. Дополнительно ответчиком были заявлены доводы о том, что ООО «Ламикс» не является сетевой организацией и не оказывает услуг по передаче электрической энергии, а заключенный между сторонами договор № 14 является свободной волей сторон в соответствии со ст. 421 ГК РФ. Также 12.11.2013 г. ответчиком было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 02-01-39-10-13 для представления доказательств направления в адрес заявителя подписанного протокола разногласий, и ходатайство об отложении рассмотрения дела № 02-01-39-10-13 для подготовки и предоставления документов, подтверждающих отсутствие у ООО «Ламикс» статуса сетевой организации и наличия свободы воли на заключение договора.

Рассмотрев указанные ходатайства, Комиссия объявила перерыв в рассмотрении дела № 02-01-39-10-13 до 13.11.2013 г. для дачи ответчику возможности представить вышеуказанные документы, обеспечения доказательств по делу.

13.11.2013 г. ответчиком заявлено ходатайство о приобщении к материалам дела ряда документов (вх. № 9211 от 13.11.2013 г.), новых доводов по существу не заявлено. Указанное ходатайство удовлетворено, документы приобщены к материалам дела № 02-01-39-10-13.

На заседании Комиссии заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении в полном объеме, а также в соответствии с пп. «и» п. 2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.06.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заявил ходатайство об обязанности ответчика внести изменения в договор № 14 от 04.04.2012 на отпуск и потребление электрической энергии и компенсации затрат на передачу мощности.

Изучив, доводы сторон и материалы дела в полном объеме, Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В ответ на дополнительное соглашение от 22.05.2013 г. к договору № 14, направленное заявителем (ООО «ТД «Сибстройресурс») в адрес ООО «Ламикс», ответчиком было подготовлено и направлено 2 разных по содержанию документа: 1. Дополнительное соглашение от 20.06.2013 г. к договору № 14 (редакция ООО «Ламикс»), включающие в себя условие об участии субабонента-потребителя в покрытии затрат на пропуск мощности (п. 1.2) и условие об оказании содействия в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля (п. 4.1.14). При этом в сопроводительном письме исх. № 10 от 21.06.2013 г. ООО «Ламикс» предложило подписать указанное дополнительное соглашение в качестве протокола разногласий. 2. Протокол разногласий от 10.07.2013 г., в котором пункт 1.2. был принят в редакции заявителя, а пункт п. 4.1.14 исключен.

Направление в ответ на одно дополнительное соглашение ООО «ТД «Сибстройресурс» от 22.05.2013 г. двух разных по содержанию документов, по мнению Комиссии, направлено на введение в заблуждение заявителя. При этом письмо, которым был направлен протокол разногласий от 10.07.2013 г., в котором пункт 1.2. был принят в редакции заявителя, а пункт п. 4.1.14 исключен, не было получено заявителем, так как вернулось ООО «Ламикс», что подтверждается квитанцией о возврате от 19.08.2013 г. и отчетом ФГУП «Почта России» об

отслеживании почтовых отправок (почтовый идентификатор 63000762742193). Поскольку заявителем получено только Дополнительное соглашение от 20.06.2013 г., включающие в себя условие об участии субабонента-потребителя в покрытии затрат на пропуск мощности (п. 1.2) и условие об оказании содействия в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля (п. 4.1.14) им был подготовлен и направлен в адрес ООО «Ламикс» протокол разногласий от 17.07.2013 г. Указанный протокол разногласий от 17.07.2013 г. до настоящего времени не подписан со стороны ООО «Ламикс».

Таким образом, на момент истечения срока для исполнения предупреждения Новосибирского УФАС России (01.09.2013 г.), и рассмотрения дела № 02-01-39-2013 зная, что протокол разногласий от 10.07.2013 г. заявителем не получен, так как письмо вернулось, а получено только дополнительное соглашение от 20.06.2013 г., в котором ООО «Ламикс» настаивает на спорных условиях, ответчик не подписал протокол разногласий от 17.07.2013 г., направленный заявителем, что свидетельствует об уклонении ООО «Ламикс» от согласования спорных условий и расценивается как навязывание не обоснованных и (или) прямо не предусмотренных федеральными законами, нормативными правовыми актами, а также невыгодных для ООО «ТД «Сибстройресурс» условий договора. По поводу прочих доводов ответчика Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно положениям статьи 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, стороны также могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № 14 предметом договора является подача «Абонентом-исполнителем» (ООО «Ламикс») и оплата «Субабонентом-потребителем» (ООО «ТД Сибстройресурс») приобретенной электрической энергии и мощности на условиях определенных договором. Таким образом, договор № 14 содержит элементы договора энергоснабжения, являющегося публичным.

Между ООО «Ламикс» и ОАО «Новосибирскэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения №Э-5246 от 01.09.2009 г., в соответствии с которым ООО «Ламикс» выделена разрешенная мощность для электроснабжения промышленной площадки по ул. 2-я Складская, д. 4.

Таким образом, ООО «Ламикс» оказывает ООО «ТД Сибстройресурс» услуги по передаче (перетоку) электрической энергии, следовательно, договор №14 содержит элементы договора на услуги по передаче электрической энергии, в части не противоречащей действующему законодательству.

Антимонопольным органом, не вменяется ООО «Ламикс» статус сетевой организации, при этом обеспечение перетока электрической энергии как действия по транспортировке электрической энергии, без установления соответствующего тарифа органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, является самостоятельной услугой, не подлежащей государственному регулированию.

Таким образом, в рассматриваемом случае деятельность ООО «Ламикс», квалифицируется как оказание услуг по обеспечению беспрепятственного перетока электрической энергии по принадлежащим ему объектам электросетевого хозяйства. Данная услуга носит естественно-монопольный характер, так как не может быть заменена иной услугой.

На основании вышеизложенного, ООО «Ламикс» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по перетоку электрической энергии для ООО «ТД Сибстройресурс» через принадлежащие Обществу электрические сети.

Действия ООО «Ламикс», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке перетока (передачи) электрической энергии, путем навязывания ООО «ТД «Сибстройресурс» условий договора, не обоснованных и (или) прямо не предусмотренных федеральными законами, нормативными правовыми актами, а также невыгодных для ООО «ТД «Сибстройресурс», а именно: условия об участии субабонента-потребителя в покрытии затрат на пропуск мощности (п. 1.2) и условия об оказании содействия в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля, являются нарушением п. 3 ч. 1 ст. ФЗ № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Ламикс» (далее – ООО «Ламикс») занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по перетоку (передачи) электрической энергии в границах электрических сетей Общества, в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Признать ООО «Ламикс» нарушившим п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» путем навязывания ООО ТД «Сибстройресурс» условий договора, не обоснованных и (или) прямо не предусмотренных федеральными законами, нормативно-правовыми актами, а также невыгодных для ООО «ТД «Сибстройресурс», а именно: условия об участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в покрытии затрат на пропуск мощности (п. 1.2) и условия об участии в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля (п. 4.1.14) Договора № 14 от 04.04.2012 г.
3. Выдать ООО «Ламикс» предписание об изменении условий договора, а именно: исключить из Договора № 14 от 04.04.2012 г. условие об участии ООО «ТД Сибстройресурс» в восстановительных и ремонтных работах электрооборудования ООО «Ламикс» и условие об участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в покрытии затрат на пропуск мощности

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

26.11.2013

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Потапова О.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 26.11.2013 года по делу 02-01-39-10-13 от 20.09.2013 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Ламикс» (далее – ООО «Ламикс») (ИНН 5406189571, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 30) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Ламикс» (ИНН 5406189571, г. Новосибирск, ул. Советская, д. 30) в срок до 20.12.2013 прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем изменения условий договора, а именно: исключить из Договора № 14 от 04.04.2012 г. условие об участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в покрытии затрат на пропуск мощности (п. 1.2) и условие об участии ООО «ТД «Сибстройресурс» в восстановительных и ремонтных работах ТП и питающего кабеля (п. 4.1.14).
2. Об исполнении данного предписания ООО «Ламикс» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 24.12.2013 с приложением подтверждающих документов.