РЕШЕНИЕ

по делу № 51

01 июня 2009 года г. Екатеринбург

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

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

Волкова С.Н. – заместителя руководителя Свердловского УФАС России, члена Комиссии;

Жукова А.В. – главного специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Емцовой Е.С. – старшего специалиста 3 разряда отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии,

рассмотрев материалы дела № 51 по признакам нарушения ОАО «Бибод и К» и ИП Алферовым Денисом Евгеньевичем пункта 8 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции), выразившегося в осуществлении согласованных действий, направленных на отказ (уклонение) от разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ИП Оглоблиным А.А. по объекту торгово-сервисный центр в г. Екатеринбург, по ул. Димитрова, д. 17, не позволяющих последнему заключить прямой договор энергоснабжения с поставщиком электрической энергии, что создает препятствие в доступе на рынок розничный торговли (поставки) электрической энергии, что не соответствует части 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», пункту 2 статьи 25, пункту 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», пункту 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861),

У С Т А Н О В И Л А:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 51 возбуждено приказом Свердловского УФАС России № 165 от 21.04.2009. Основанием для

возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела № 7 согласно пункту 2 части 2 статьи 39 ФЗ «О защите конкуренции» явилось обращение ИП Оглоблина Александра Александровича (далее – ИП Оглоблин А.А.) от 20.03.2009 № 53 (вх. № 01-2247 от 20.03.2009).

Определением от 21.04.2009 рассмотрение дела назначено на 01.06.2009 в 16 час. 00 мин.

На заседании Комиссии 01.06.2009 ОАО «Бибод и К» и ИП Алферов Д.Е. заявили письменные ходатайства об отложении рассмотрения дела, для подписания с заявителем спорного акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности по объекту торгово-сервисный центр в г. Екатеринбург, по ул. Димитрова, д. 17.

В рассмотрении дела на основании ч. 1 ст. 46 ФЗ «О защите конкуренции», по собственной инициативе Комиссии объявлен перерыв до 08.06.2009 в 12 час. 00 мин.

Заявитель в своем обращении, дополнениях к нему от 20.05.2009 № 81, от 20.03.2009 № 61, а также его представители на заседаниях Комиссии считает, что в действиях ответчиков имеется нарушение антимонопольного законодательства. Доводы ИП Оглоблина А.А. сводятся к тому, что им, по договору инвестирования строительства № 1/8 от 22.02.2008 приобретено у ОАО «Бибод и К» нежилое помещение по адресу г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17. В стоимость работ входит внутренняя разводка электрических сетей до щитка вводного распределительного устройства и обеспечение электрической мощности в размере 100 кВт, о чем свидетельствует также и проектный лист (09-06 ЭМ). На неоднократные обращения в адрес ОАО «Бибод и К» и ИП Алферова Д.Е., который приобрел у ОАО «Бибод и К» электросетевого хозяйства, ответчики отказывались от подписания акта ссылаясь на то, что таковое не вытекает из заключенного договора № 1/8 от 22.02.2008. Энергоснабжение в помещениях заявителя не прекращалось.

На заседании Комиссии 08.06.2009 заявитель также письменно сообщил, что ИП Алферов Д.Е. подписал Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности и тем самым добровольно устранил нарушение антимонопольного законодательства и его возможные последствия, в связи с чем, просит прекратить рассмотрение дела.

Ответчик ОАО «Бибод и К» в объяснении от 28.04.2009 № 2974, его представитель на заседании Комиссии 01.06.2008 указал на то, что из договора инвестирования строительства № 1/8 от 22.02.2008 заключенного с заявителем не следует обязанность по приобретению у сетевой организации ОАО «ЕЭСК» мощности в размере 100 кВт. Общество не имеет каких-либо объектов электросетевого хозяйства используемых для передачи электрической энергии заявителю. А для подписания ИП Алферовым Д.Е. с заявителем Акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности необходимо отложить рассмотрение дела. Энергоснабжение в помещениях заявителя в рассматриваемый период не прекращалось. На заседании Комиссии 08.06.2009 Общество просило прекратить рассмотрение дела по причине добровольного

устранения нарушения, так как со стороны ИП Алферова Д.Е. подписан Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности и получен заявителем.

Ответчик ИП Алферов Д.Е. в объяснении от 24.05.2009 (вх. № 01-4530 от 26.05.2009), его представитель на заседании Комиссии 01.06.2009 указал на то, что для подписания с заявителем Акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности необходимо отложить рассмотрение дела. Энергоснабжение в помещениях заявителя в рассматриваемый период не прекращалось. Ответчик письменно подтвердил, что владеет объектами электросетевого хозяйства, на что указано в Акте разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности № 218-8/216-2 от 20.02.2009. На заседании Комиссии 08.06.2009 ИП Алферов Д.Е. просил прекратить рассмотрение дела в связи с добровольным прекращением нарушения антимонопольного законодательства, предоставив подписанный с его стороны Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

Заинтересованное лицо ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» в ответе от 25.05.2009 № 10-1/329 (вх. № 10-4544 от 26.05.2009), а также его представитель на заседании Комиссии пояснил, что между ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» и ОАО «Бибод и К» был заключен договор энергоснабжения № 70 от 15.12.2006 по которому до 01.04.2009 имелся субабонент – потребитель № 4 – Торгово - офисный центр, расположенный по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17. Собственник Торгово-офисного центра ИП Алферов Д.Е., расположенного по адресу г. Екатеринбург, ул. Дмитрова, д. 17, передал в управление Торгово-офисный центр управляющей компании ООО «Норд Плюс», по заявлению которой был заключен договор энергоснабжения 3 21433 от 01.04.2009 (Потребитель № 1).

Как письменно указал поставщик электрической энергии ОАО «Екатеринбургэнергосбыт», сведениями о правовых препятствиях для заключения с потребителем электрической энергии ИП Оглоблиным А.А. договора энергоснабжения он не располагает.

Комиссия, рассмотрев ходатайство ответчиков о прекращении рассмотрения дела отклонило его, до всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств по делу (пункт 6 части 3 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции») в виду следующего.

Пункт 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает прекращение рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, именно в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Таким образом, прекращение рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства по пункту 1 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» не возможно без установления у лица соответствующего нарушения антимонопольного законодательства, что оформляется согласно статье 49 ФЗ «О

защите конкуренции» решением по делу.

Заслушав лиц, участвующих в деле, исследовав доказательства и фактические обстоятельства, Комиссия установила следующее.

ИП Оглоблин А.А. является собственником нежилого помещения общей площадью 1020,7 кв. помещения - №№3,5-7,9-30, 1 эта; 4-6, 8-12, 19-22, назначение – нежилое, по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17, основанием права является договор инвестирования строительства № 1/8 от 22.02.2008 (свидетельство о государственной регистрации права от 09.09.2008 № 66 АГ 397292).

15.01.2006 между ОАО «ЕЭСК» (Гарантирующий поставщик) и ОАО «Бибод и К» (Абонент) заключен договор энергоснабжения № 70 от 15.12.2006. Согласно Приложению № 2 к договору № 70 потребителем является «Торгово-сервисный центр, находящийся по адресу: 620000, г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д.17 (Потребитель № 4). Присоединенная мощность 640 кВА, установленная мощность 320 кВт, разрешенная к потреблению мощность 320 кВт.

Постановлением РЭК Свердловской области от 06.02.2008 N 21-ПК «О внесении изменений в некоторые постановления РЭК Свердловской области» за место ОАО «ЕЭСК» гарантирующим поставщиком стал ОАО «Екатеринбургэнергосбыт».

Соответственно, дополнительным соглашением от 01.02.2008 между ОАО «Екатеринбургэнергосбыт (Гарантирующий поставщик) и ОАО «Бибод и К» стороны изменили преамбулу Договора с ОАО «ЕЭСК» на ОАО «Екатеринбургэнергосбыт»

24.02.2008 между ИП Оглоблиным А.А. (Заказчик) и ООО «Регионсервис» (Подрядчик) заключен договор подряда № 42 от 24.02.2008, согласно которому Подрядчик выполняет в срок с 25.02.2008 по 03.07.2008 строительно-монтажные и отделочные работы на 1-м этаже и в подвале торгово-сервисного центра по строительному адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, 17 и выполнил поставку, монтаж и установку подъемно-транспортных устройств (два подъемника, грузоподъемностью 250 кг., включенных в общую стоимость договора), общей площадью 1055, 3 кв.м., в соответствии с разделами проекта 09-06 «Расширение существующей базы со строительством торгово-сервисного центра по улице Димитрова, д. 17 в Чкаловском районе г. Екатеринбурга, по окончании работ подрядчик предоставляет сметы по форме КС 2, КС 3. Стоимость работ по договору составляет 42 658 100 руб., в том числе НДС 6 507 167, 80.

22.03.2008 между ОАО «Бибод и К» (Общество) и ИП Оглоблиным А.А. (Инвестор) заключен договор № 1/8 инвестирования строительства от 22.02.2008, согласно которому ИП Оглоблин А.А обязуется передать ОАО «Бибод и К» в собственность денежные средства в размере 39 300 000 руб. в т.ч. НДС 18% (далее –Сумма взноса), а ОАО «Бибод и К» принимает сумму взноса с целью строительства трехэтажного дома по строительному адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17 (далее – дом), и обязуется после окончания строительства дома передать ИП Оглоблину А.А. в собственность нежилые помещения (далее – Магазин) (п.1.1.

Договора).

Согласно п. 2.4. Договора № 1/8 инвестирования строительства от 22.02.2008, инвестирование по п. 1.1. договора предусматривает оплату общестроительных работ, работ по благоустройству территории и следующих работ, выполняемых в Магазине в соответствие с разделами проекта шифр 09-06 «Расширение существующей базы со строительством торгово-сервисного центра по улице Димитрова, 17 в Чкаловском р-не г. Екатеринбурга: внутренняя разводка сетей электрических до щитка вводного распределительного устройства, обеспечение электрической мощности 100 кВт.

Проектным листом 09-06 предусмотрена мощность нагрузки на Ввод 1 (Магазин) и Ввод 2 (магазин) в размере 99,9 кВ.

15.07.2008 согласно Акту приема-передачи электрических сетей и оборудования ОАО «Бибод и К» (Сторона 1) передало гр. Алферову Денису Евгеньевичу (Сторона 2) имуществе в числе которого:

- ТП 2764 (тр-ры 2х320 кВА/2КТПНБ-ПК/К-400-10/0, 4-У1/) (п.1);

- кабельные участки от отпаечых опор кабельно-воздушных ЛЭП 10 кВ 2724-2714/2746 и 2734-2745/2748 к ТП 2764, включая кабельные наконечники (п. 2);

- десять кабельных линий ЛЭП 0, 4 кВт, запитанных от ТП 2763 (рубильники № 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10) (п. 3).

- ВРУ № 1, 2, 3, сущ. ВРУ, ВРУ кот. (п. 4).

Передача объектов, как указали стороны, осуществлена на основании их отчуждения Стороной 1 в пользу Стороны 2 по договорам: долевого участия в строительстве нежилого дома по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17, Литера Б, В, В1, Е; № № 1/07, 4/07 от 14.07.2008 долевого участия в строительстве нежилых зданий по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17, литера А-А3, Д, договора купли-продажи № 5 от 24.09.2003.

22.12.2008 между ОАО «ЕЭСК» (Сетевая организация) и ОАО «Бибод и К» разграничена балансовая принадлежность и эксплуатационная ответственность (Акт № 218-45/216-2 от 22.12.2008) согласно которому, на день его составления энергоснабжение объекта потребителя: «Торгово-сервисный центр (на территории административно-складской базы) по ул. Димитрова, 17» производится от электрических сетей ОАО «ЕЭСК». Присоединенная мощность: ТП 2764 (тр-ры 2х320 кВА). Максимальная мощность 320 кВт. Акт № 218-10/216-2 от 24.03.2008 в связи с корректировкой схемы.

Согласно п. 10 Акта («Дополнительные условия») на балансе ОАО «Бибод и К» находятся ТП 2764, кабельные участки от отпаечных опор кабельно-воздушных ЛЭП 10 кВ 2724-2714/2776 и 2734-2745/2748 к ТП 2764, включая кабельные наконечники, на балансе и в эксплуатации ОАО «Бибод и К». Торгово-сервисный центр запитан от ТП 2764 (рубильники № 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10) десятью кабельными ЛЭП 0, 4 кВ.

30.01.2009 ИП Оглоблин А.А. письмом от 30.01.2009 № 27 обратился в ОАО «ЕЭСК» (по адресу: «г. Екатеринбург, ул. Бориса Ельцина, 1») (вх. № 523 от 05.02.2009), которым проинформировал о договоре № 1/8 инвестирования строительства от

22.02.2008, ссылаясь на то, что до настоящего момента Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ОАО «Бибод и К» находится в стадии подписания. В то же время ИП Алферов Д.Е. занимается переоформлением договора энергоснабжения с ОАО «Бибод» и К» на ИП Алферова Д.Е., в связи с чем, ИП Оглоблин А.А. просил заключить с ним договор энергоснабжения магазина «Елисей» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, 17.

30.01.2009 ИП Оглоблин А.А. письмом от 30.01.2009 № 29 обратился в адрес ИП Алферова Д.Е. о необходимости проинформировать энергоснабжающую организацию, что ИП Оглоблин А.А. является субабонентом по договору энергоснабжения между ИП Алферовым Д.Е. и ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» в размере приобретенных им по договору инвестирования строительства от 22.02.2008 100 кВт электрической мощности.

30.01.2009 ИП Оглоблин А.А. письмом от 30.01.2009 № 28 обратился в ОАО «Бибод и К (вх. от 02.02.2009) с требованием: о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности (приложив проект Акта); о передаче права пользования оплаченных им 100 кВт электрической мощности; о необходимости информирования поставщика электрической энергии о том, что ИП Оглоблин А.А. является субабонентом по договору энергоснабжения между ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» и ОАО «Бибод и К» в размере 100 кВт;

03.02.2008 ОАО «Бибод и К» письмом от 03.02.2008 № 02 сообщило ИП Оглоблину А.А. (вх. 26 от 05.02.2009), что по договору № 1/8 от 22.02.2008 обеспечение мощности 100 кВт означает создание технической возможности для такой мощности, т.е. прокладке кабелей соответствующего диаметра, способных выдержать указанную нагрузку и т.п. Продать же 100 кВт мощности ОАО «Бибод и К» не может, поскольку не вправе заниматься такой деятельностью.

04.02.2009 ИП Алферов Д.Е. письмом от 04.02.2009 № 2 сообщил ИП Оглоблину А.А. (вх № 25 от 25.02.2009), что не имеет договорных отношений с ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» по указанному объекту, то есть не является его абонентом. ИП Алферов Д.Е. указал на необходимость убрать из принадлежащих ему подвальных помещений трубопроводы и холодильное оборудование.

05.02.2009 ОАО «Бибод и К» письмом от 03.02.2008 № 02 сообщило ИП Оглоблину А.А. (вх. № 26 от 05.02.2009), что по договору № 1/8 от 22.02.2008, обеспечение мощности в размере 100 кВт означает создание технической возможности для такой мощности (прокладка кабелей, соответствующего диаметра и т.п.), продажа же мощности не возможно, так как ОАО «Бибод и К» не является сетевой организацией.

12.02.2009 ИП Оглоблин А.А. письмом от 12.02.2009 № 37 обратился в адрес ОАО «Бибод и К» с требованием подписать следующие документы: акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности; заявление в ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» (строка согласования с владельцем сетей); акт распределения мощностей электроэнергии по объекту энергопотребления по адресу: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17.

20.02.2009 между ОАО «ЕЭСК» (Сетевая организация) и ИП Алферовым Д.Е. (Ротребитель) разграничена балансовая принадлежность и эксплуатационная

ответственность (Акт № 218-8/216-2 от 20.02.2009) по объекту «Торгово-сервисный центр (на территории административно-складской базы) по ул. Димитрова, д. 17». Источник питания: ТП 2734. Присоединенная мощность: ТП 2764 (тр-ры 2Х320 кВА). Максимальная мощность 320 кВт, в т.ч.: ВРУ № 1 – 133, 3 кВт, ВРУ № 2 – 29, 1 кВт, ВРУ № 3 – 99,9 кВт, ВРУ № 4 – 7, 1 кВт, ВРУ сущ. – 50, 6 кВт. Акт № 218-45/216-2 от 22.12.2008 аннулирован в связи со сменой собственника.

Согласно п. 10 Акта от 218-8/216-2 от 20.02.2009 («Дополнительные условия»), ТП 2764, кабельные участки от отпаечных опор кабельно-воздушных ЛЭП 10 кВ 2724-2714/2776 и 2734-2745/2748 к ТП 2764, включая кабельные наконечники, на балансе ИП Алферова Д.Е. Торгово-сервисный центр по ул. Димитрова, д .17 запитан от ТП 2764 (рубильники № 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10) восьмью кабельными ЛЭП 0, 4 кВ, находящиеся на балансе и в эксплуатации ИП Алферова Д.Е. ВРУ № 1, 2, 3, 4 и ВРУ сущ. Торгово-сервисного центра на балансе и в эксплуатации ИП Алферова Д.Е.

20.02.2009 ОАО «ЕЭСК» письмом от 20.02.2009 № 218-201-02-98-2009 сообщило ИП Оглоблину А.А., что ОАО «ЕЭСК» подготовлен Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности № 218-8/216-2 от 20.02.2009 на собственника электрических сетей ИП Алферова Д.Е. (ранее ОАО «Бибод и К») с которым у ОАО «ЕЭСК» имеются непосредственные границы. ОАО ЕЭСК» указало, что магазин ИП Оглоблина А.А. по ул. Димитрова, д. 17 присутствует в данном акте в качестве субабонента с мощностью 99,9 кВт.

19.03.2009 ИП Оглоблин А.А. письмами от 19.03.2009 № 51 и № 52 сообщил ИП Алферову Д.Е. и ОАО «Бибод и К», что в настоящее время происходит переоформление стороны в договоре энергоснабжения с ОАО «Бибод и К» на ИП Алферова Д.Е., однако сведений о том, какая организация или ИП будет продавцом электрической энергии или транзитером электрической энергии и на основании каких правоустанавливающих документов у ИП Оглоблина А.А. не имеется, в связи с чем, для осуществления оплаты за электроэнергию ИП Оглоблин А.А. просил:

- предоставить правоустанавливающие документы на продажу или передачу электрической энергии от ОАО «ЕЭСК» - ИП Оглоблину А.А,

- заключить договор продажи или передачи электрической энергии;

- разграничить балансовую принадлежность или эксплуатационную ответственность;

- обеспечить доступ в помещение с устройствами ВРУ (собственностью ИП Оглоблина А.А.), обеспечивающими помещение магазина «Елисей», либо согласовать перенос этих устройств ВРУ в помещения ИП Оглоблина;

- проинформировать энергоснабжающую организацию, что ИП Оглоблин А.А. является субабонентом по договору энергоснабжения между ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» и ОАО «Бибод и К».

В письме от 19.03.2009 № 52 ИП Оглоблин А.А. указал, что вынужден был заключить с целью минимизации убытков договор страхования № 006 пип 00443/2008 холодильного оборудования на сумму 11 443 918, 9 руб., а также товарные запасы на сумму 5 500 00 руб.

25.03.2009 ИП Алферов Д.Е. письмом от 25.03.2009 сообщил ИП Оглоблину А.А. (вх. № 52, 27.03.2009), что не является абонентом ОАО «ЕЭСК». По вопросу заключения договора на поставку электрической энергии необходимо обратится в ОАО «Екатеринбургэнергосбыт», предварительно получив технические условия на подключение к сетям ОАО «ЕЭСК», в помещении электрощитовой электрического оборудования принадлежащего ИП Оглоблину А.А. нет. По вопросу приобретения 100 кВт электрической мощности у ОАО «Бибод и К» ИП Алеферов Д.Е. сообщил, что ему ни чего не известно.

27.03.2009 ИП Оглоблин А.А. получил ответ на исх. № 52 от 19.03.2009 от ОАО «Бибод и К», согласно которому срок договора энергоснабжения между ОАО «Бибод и К» и ОАО ЕЭСК истекает 01.04.2009, а все электрические мощности, ранее принадлежащие ОАО «Бибод и К» переданы ИП Алферову Д.Е. Акты разграничения были предоставлены ранее, помещения электрощитовой в настоящее время принадлежат Алферову Д.Е. В то время, когда они принадлежали ОАО «Бибод и К» электрического оборудования, принадлежащего ИП Оглоблину А.А. там не было.

01.04.2009 между ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» (Гарантирующий поставщик) и ООО «Норд Плюс» (Абонент, управляющая компания в здании по ул. Димитрова, 17) заключен договор энергоснабжения № 21433 от 01.04.2009. Согласно приложению № 2 к договору № 21433 (Потребитель № 1), потребителем является Торгово-сервисный центр по адресу: 620000, г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 17. Присоединенная мощность 640 кВа. Установленная мощность 320 кВт, разрешенная к потреблению мощность 320 кВт.

Из предоставленных документов следует, что ОАО «Бибод и К» и ИП Алферов Д.Е. составляют группу лиц. Согласно выписке из реестра акционеров ОАО «Бибод и К», ИП Алферов Д.Е. владел 52, 8% процентами уставного капитала общества. Ранее ИП Алферов Д.Е. являлся генеральным директором ОАО «Бибод и К» (до 26.07.2005).

Согласно «Списку аффилированных лиц» ОАО «Бибод и К» на 31.03.2009 (приложение 24 к Положению о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг), аффилированным с Обществом лицом является Алферов Денис Евгеньевич, владеющий пакетом акций «более 20%».

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признаются хозяйственное общество и юридическое лицо, если такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции в уставном капитале этого хозяйственного общества.

В силу ч. 2 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» установленные данным Законом запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов распространяются на действия (бездействие) группы лиц.

Согласно п. 6 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 30.03.1998 N 32 группу лиц предложено рассматривать, как единый хозяйствующий субъект.

Изложенные фактические действия группы лиц ОАО «Бибод и К» и ИП Алферова Д.Е. по отказу (уклонению) от разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ИП Оглоблиным А.А. по объекту торгово-сервисный центр: г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д. 1,7 действительно не

позволяли последнему заключить договор энергоснабжения с поставщиком электрической энергии, но лишь в том случае, если такое обязательство возникало бы в соответствии со ст. 26 Федерального закона «Об электроэнергетике».

Антимонопольный орган, в соответствии со статьей 22 ФЗ «О защите конкуренции» уполномочен выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения, предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами.

В пункте 2 статьи 25 ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что на розничном рынке электрической энергии действует система регулярного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, в том числе:

создания дискриминационных условий для деятельности отдельных субъектов розничного рынка;

злоупотребление доминирующим положением на розничном рынке;

необоснованный отказ от заключения договора оказания услуг естественно-монопольного характера при наличии технической возможности.

Субъекты розничных рынков - участники отношений по производству, передаче, купле-продаже и потреблению электрической энергии на розничных рынках, а также по оказанию услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей (пункт 2 Правил функционирования розничных рынков в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 N 530, далее - Правила функционирования розничных рынков).

Часть 1 статьи 37 ФЗ «Об электроэнергетике» к субъектам розничных рынков относит потребителей электрической энергии, которыми согласно статье 3 данного Закона являются лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

ИП Оглоблин А.А. является потребителем электрической энергии, исходя из ранее оформленных отношений между гарантирующим поставщиком ОАО «ЕЭСК» (позже ОАО «Екатеринбургэнергосбыт») и ОАО»Бибод и К» (договор энергоснабжения № 70 от 15.12.2006) на основании которого осуществлялось энергоснабжения объекта: «Торгово-сервисный центр, находящийся по адресу: 620000, г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д.17.

Часть 1 статьи 37 ФЗ «Об электроэнергетике» ксубъектам розничных рынков относит поставщиков электрической энергии (энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики) и территориальные сетевые организации, осуществляющие услуги по передаче электрической энергии.

ОАО «Екатеринбургэнергосбыт» в соответствии с требованиями пункта 36 Правил функционирования розничных рынков и на основании Постановления РЭК Свердловской области от 17.10.2006 № 130-ПК «О гарантирующих поставщиках электрической энергии на территории Свердловской области» является гарантирующим поставщиком на территории муниципального образования «город Екатеринбург».

ОАО «ЕЭСК» является территориальной сетевой организацией оказывающей услуги по передаче электрической энергии, что следует из заключаемых договоров, Постановления РЭК Свердловской области от 25.10.2007 N 130-ПК «Об утверждении тарифов на услуги по передаче электрической энергии, оказываемых сетевыми организациями, расположенными на территории Свердловской области», Приложения № 2 («Энергоснабжающие организации основным видом деятельности которых является оказание услуг по передаче, через свои сети полученной для распределения электрической энергии») к Постановлению РЭК Свердловской области от 02.08.2006 N 91-ПК.

Согласно подпункту «е» пункта 3 Правил функционирования розничных рынков, субъектами розничных рынков электрической энергии являются иные владельцы объектов электросетевого хозяйства.

Объекты электросетевого хозяйства - линии электропередачи, трансформаторные и иные подстанции, распределительные пункты и иное предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование (статья 3 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике»)

ИП Алферов Д.Е. является «иным владельцем объектов электросетевого хозяйства», что следует из Актов разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ОАО «ЕЭСК» и письменно подтверждается самим ответчиком.

Из материалов дела (Акты разграничения балансовой принадлежности, однолинейная схема электроснабжения, пояснения сторон) следует, что точкой подключения принадлежащего ИП Оглоблину объекта: «Торгово-сервисный центр, находящийся по адресу: 620000, г. Екатеринбург, ул. Димитрова, д.17 является ТП 2764 (ВРУ № 3 – 99,9 кВт).

Из Акта разграничения балансовая принадлежность и эксплуатационная ответственность между ОАО «ЕЭСК» (Сетевая организация) и ИП Алферовым Д.Е. (потребитель) № 218-8/216-2 от 20.02.2009 по объекту «Торгово-сервисный центр (на территории административно-складской базы) по ул. Димитрова, д. 17», Акту приема-передачи электрических сетей и оборудования от 15.07.2009 между ОАО «Бибод и К» (Сторона 1) и гр. Алферовым Денисом Евгеньевичем (Сторона 2) следует, что энергоснабжение ИП Оглоблина А.А. производится непосредственно от объектов электросетевого хозяйства (электрические сети) ИП Алферова Д.Е. и опосредованно от ОАО «ЕЭСК».

Согласно ст. 3 ФЗ «Об электроэнергетике» электроэнергетика является основой функционирования экономики и жизнеобеспечения.

Абзацем 3 п. 4 ст. 26 ФЗ «Об электроэнергетике» предусматривается публично-

правовая обязанность, согласно которой, сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов.

Данное требование также установлено п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861) (далее - Правила недискриминационного доступа), согласно которому 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.

Однако введение полного (или частичного) ограничения потребления электрической энергии) на объекте ИП Оглоблина А.А. осуществлено не было.

Из письменным пояснений ответчика ОАО «Бибод и К» и заявителя ИП Оглоблина А.А. следует, что у сторон договора № 1/8 инвестирования строительства от 22.02.2008 имеются разногласия, касательно объема обязательств ОАО «Бибод и К» перед ИП Алферовым А.А. по п. 2.4., а именно, что понимать под «обеспечением электрической мощности 100 кВт», входящей в в оплату общестроительных работ, работ по благоустройству территории и следующих работ, выполняемых в Магазине в соответствие с разделами проекта шифр 09-06 «Расширение существующей базы со строительством торгово-сервисного центра по улице Димитрова, 17 в Чкаловском р-не г. Екатеринбурга.

Согласно ст. 431 Гражданского кодекса Российской Федерации при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Согласно статье 4.1. Принципов международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА) (1994 год) Договор должен толковаться в соответствии с общим намерением сторон. Если такое намерение не может быть выявлено, договор должен толковаться в соответствии со значением, которое аналогичные сторонам разумные лица придавали бы договору в таких же обстоятельствах.

Условия договора должны толковаться таким образом, чтобы всем им было придано значение, а не лишать силы какие-либо из них (ст. 4.5. Принципов

УНИДРУА).

Статья 4.6. кроме того установлено правило «contra proferentem» согласно которому, если условия договора, выдвинутые одной стороной, являются неясными, то предпочтение отдается толкованию, которое противоположно интересам этой стороны.

При указанных обстоятельствах спор между сторонами договора подлежит разрешению в арбитражном суде.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела по признакам нарушения пункта 6 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» прекращается в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях нарушения антимонопольного законодательства.

Иные основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, согласно пунктам 1-5 части 1 статьи 48 ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Производство по делу прекратить в виду отсутствия в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии Т.Р. Колотова

Члены Комиссии С.Н. Волков

Е.С. Емцова

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