

Дело рассмотрено 22 октября 2008 г. г. Тверь
Решение изготовлено в полном объеме 31 октября 2008 г.

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

Председатель Комиссии:

- Л.В. Посохова, заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

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

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

- Забелина Т.Н. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля; рассмотрев дело № 03-6/1-107-2008 по признакам нарушения ОАО «Тверская энергосбытовая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Тверским УФАС России 13.10.2008 г. было возбуждено дело № 03-6/1-107-2008 в связи с поступлением от ООО «Конаковоэнергосбыт» и ФАС России материалов, свидетельствующих о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившихся в препятствии доступу ООО «Конаковоэнергосбыт» к торговой системе оптового рынка электрической энергии в интересах розничного потребителя ОАО «Энергостальконструкция».

Приказом Тверского УФАС России от 23.05.2006 г. № 57 ОАО «Тверская энергосбытовая компания» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов, по позиции: продажа электрической энергии на розничных рынках (ОКВЭД 40.10.3) с долей на рынке указанного товара более 65 процентов в географических границах Тверской области.

В соответствии с пунктом 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 г. № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 г. № 9541) определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В силу пункта 9 части 1 статьи 10 Закона N 135-ФЗ 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 создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона N 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара,

дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим (часть 4 статьи 5 Закона N 135-ФЗ). Названные обстоятельства ОАО «Тверская энергосбытовая компания» оспорены не были.

Как следует из материалов дела, ООО «Конаковоэнергосбыт», в целях получения допуска к торговой системе оптового рынка электрической энергии в отношении потребителя ОАО «Энергостальконструкция» обратилось к ОАО «Тверская энергосбытовая компания» с письмом от 18.01.2008 г. о согласовании Перечня средств измерений для целей коммерческого учета электроэнергии.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» письмом от 08.02.2008 г. запросило у ООО «Конаковоэнергосбыт» дополнительную информацию, в том числе однолинейную схему присоединения к внешней электрической сети, подписанную сетевой организацией; акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности; а также перечень точек поставки на границе балансовой ответственности.

Замечания к Перечню средств измерений ОАО «ТЭК» представлены не были.

Письмом от 28.02.2008 г. ООО «Конаковоэнергосбыт» представило ОАО «Тверская энергосбытовая компания» запрошенные документы.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» 24.03.2008 г. вновь запрашивает дополнительные документы для подтверждения возможности организации расчетов на оптовом рынке электрической энергии в числе которых, акт соответствия системы коммерческого учета электроэнергии (АИИС КУЭ) техническим требованиям оптового рынка электрической энергии и мощности; сертификат об утверждении типа средств измерений с описанием типа средств измерений; методика выполнения измерений АИИС; свидетельство о проверке АИИС КУЭ; акт о вводе в промышленную эксплуатацию АИИС КУЭ.

Замечаний к Перечню средств измерений ОАО «Тверская энергосбытовая компания» снова не представило.

ООО «Конаковоэнергосбыт» письмом от 07.04.2008 г. пояснило ОАО «Тверская энергосбытовая компания», что запрошенные документы не входят в перечень необходимых для согласования Перечня средств измерений документов, из чего следует, ранее представленных документов достаточно для согласования Перечня средств измерений.

ОАО «Тверская энергосбытовая компания» ни ответ, ни замечаний на Перечень средств измерений не направило.

28.07.2008 Комиссией при наблюдательном совете НП «АТС» по рассмотрению обращений (жалоб) на действия (бездействие) субъектов электроэнергетики в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» рассмотрена жалоба о

препятствовании доступа на оптовый рынок электроэнергии ООО «Конаковоэнергосбыт».

По результатам рассмотрения Комиссией при наблюдательном совете НП «АТС» действия (бездействия) ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившиеся в уклонении от подписания Перечня средств измерений, были признаны не соответствующим Правилам оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, препятствующими доступу ООО «Конаковоэнергосбыт» на оптовый рынок электроэнергии. Данное нарушение ОАО «Тверская энергосбытовая компания» было предложено устранить в течение 7 дней с даты оглашения решения, о результатах проинформировать Комиссию. Действий по исполнению решения Комиссии при Наблюдательном совете НП «АТС» ОАО «Тверская энергосбытовая компания» не предприняло.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, проанализировав нормативные правовые акты, пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Тверская энергосбытовая компания» признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» исходя из следующего.

Согласно пункту 2 статьи 30 Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» основными принципами организации оптового рынка являются свободный недискриминационный доступ к участию в оптовом рынке для всех продавцов и покупателей электрической энергии, соблюдающих установленные Правительством Российской Федерации правила оптового рынка и удовлетворяющих требованиям в отношении субъектов оптового рынка, установленным статьей 35 Федерального закона «Об электроэнергетике».

Доказательством намерения ООО «Конаковоэнергосбыт» выйти на оптовый рынок в качестве его участника, является договор купли продажи электрической энергии № 30 от 23.01.2008 г. заключенный между ООО «Конаковоэнергосбыт» и ОАО «Энергостальконструкция».

Как указано в пункте 1 статьи 31 Федерального закона «Об электроэнергетике», в состав субъектов оптового рынка входят участники обращения электрической энергии - поставщики электрической энергии (генерирующие компании) и покупатели электрической энергии (энергосбытовые организации, крупные потребители электрической энергии, гарантирующие поставщики), получившие статус субъектов оптового рынка в порядке, установленном указанным Законом, а также администратор торговой системы оптового рынка, организации, обеспечивающие функционирование технологической инфраструктуры оптового рынка, в том числе организация по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью и системный оператор.

Порядок получения статуса субъекта оптового рынка - участника оборота электрической энергии на оптовом рынке и порядок заключения обязательных договоров субъектом оптового рынка устанавливаются Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденные постановлением Правительства от 24.10.2003 № 643 (далее Правила оптового рынка). Условия получения статуса субъекта оптового рынка, устанавливаемые указанными Правилами, не могут быть различными для юридических лиц, осуществляющих одни и те же виды деятельности. Исчерпывающий перечень мероприятий технического характера, необходимых для получения статуса субъекта оптового рынка - участника оборота электрической энергии, устанавливается основными положениями функционирования оптового рынка (пункты 3 и 4 статьи 35 Закона N 35-ФЗ).

В соответствии с пунктом 7 Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.04 г. № 861, далее – Правила недискриминационного доступа), заявитель представляет администратору торговой системы по форме, утвержденной администратором, документы, подтверждающие, в том числе наличие согласованного со смежными субъектами оптового рынка перечня средств измерений для коммерческого учета электрической энергии (мощности).

Таким образом, в целях получения допуска к торговой системе оптового рынка электрической энергии, руководствуясь вышеперечисленными нормативными актами, ООО «Конаковоэнергосбыт» обратилось к ОАО «Тверская энергосбытовая компания» о согласовании Перечня средств измерений, который последним согласован не был.

Согласно пункту 8 Правил недискриминационного доступа, смежные с заявителем субъекты оптового рынка в течение 30 дней со дня получения представленных заявителем документов обязаны обеспечить согласование с ним документов, подтверждающих обеспечение коммерческого учета произведенной (потребленной) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), порядок информационного обмена и порядок использования приборов коммерческого учета для определения объемов производства (потребления) электрической энергии (мощности) на границах балансовой принадлежности субъектов оптового рынка.

В силу п. 3.3 и п. 6.7 Регламента коммерческого учета электроэнергии и мощности, утвержденного 14.07.2006 г. Протоколом № 96 заседания Наблюдательного совета НП «АТС» (приложение № 11 к Договору о присоединении), смежные с заявителем Участники оптового рынка электроэнергии и мощности обязаны согласовать Перечни средств измерений и Соглашение об информационном обмене в течение 30 календарных дней с даты их получения, в противном случае предоставить заявителю обоснованные причины несоответствия представленных Соглашений об информационном обмене и Перечней средств измерений требованиям Регламента.

В предусмотренный законодательством срок ОАО «Тверская энергосбытовая компания» согласование Перечня средств измерений и заключение Соглашения об информационном обмене на правах смежного субъекта оптового рынка не осуществила. Кроме того, ОАО «Тверская энергосбытовая компания» истребовало дополнительный перечень документов, не предусмотренных ни Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, ни Правилами недискриминационного доступа.

Исходя из представленной Комиссии информации, ОАО «Тверская энергосбытовая компания» не оспаривает, что замечаний на представленный к согласованию Перечень средств измерений, а также мотивированный отказ в согласовании Перечня ООО «Конаковоэнергосбыт» не направлял.

В силу вышеприведенных правовых норм согласование ООО «Конаковоэнергосбыт» соответствующего Перечня средств измерений обусловлено не только его обязанностью как юридического лица, претендующего на получение статуса субъекта оптового рынка, представить данный документ для получения доступа к услугам администратора, но и обязанностью ОАО «Тверская энергосбытовая компания» обеспечить такое согласование в установленный срок. Ссылка ОАО «Тверская энергосбытовая компания» на возможность согласования Перечня средств измерений для целей коммерческого учета ООО «Конаковоэнергосбыт» непосредственно Наблюдательным советом НП «АТС»,

руководствуясь п. 2.8 Регламента коммерческого учета электроэнергии и мощности, утвержденного 14.07.2006 г. Протоколом № 96 заседания Наблюдательного совета НП «АТС», в соответствии с которым предусмотрена возможность признания Наблюдательным советом НП «АТС» Перечня средств измерений для целей коммерческого учета согласованным, не может быть принята во внимание Комиссией, поскольку возможность признания Наблюдательным советом НП «АТС» Перечня средств измерений является одним из возможных вариантов согласования средств измерений, выбранного заявителем, но не снимает со смежных субъектов оптового рынка обязанности выполнять требование, предусмотренное Правилами недискриминационного доступа и не может являться основанием для отказа (уклонения) смежных субъектов оптового рынка от согласования (рассмотрения) указанных перечней.

Исходя из изложенного, Комиссия расценивает указанные выше действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания» как злоупотребление доминирующим положением путем необоснованного уклонения от согласования Перечня средств измерений ООО «Конаковоэнергосбыт», что является созданием препятствий доступу на оптовый рынок электроэнергии.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Тверская энергосбытовая компания», выразившиеся в несогласовании ООО «Конаковоэнергосбыт» Перечня средств измерений для целей коммерческого учета.

2. Выдать ОАО «Тверская энергосбытовая компания» предписание по делу № 03-6/1-107-2008:

а) согласовать Перечень средств измерений для целей коммерческого учета ООО «Конаковоэнергосбыт» в срок до «10» ноября 2008 г.

б) о выполнении предписания сообщить в Тверское УФАС России в в срок до 12 ноября 2008 г.

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии
Л.В. Посохова

Члены Комиссии:
С.Е. Иванов
А.С. Пестова
Т.Н. Забелина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 21 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ

31 октября 2008 года г. Тверь

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

Председатель Комиссии:

Посохова Л.В. - заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

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

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

- Забелина Т.А. – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 22 октября 2008г. по делу № 03-6/1-107-2008 о нарушении ОАО «Тверская энергосбытовая компания» (170003, г.Тверь, ул.Софии Перовской, д.3) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Тверская энергосбытовая компания» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласовав Перечень средств измерений для целей коммерческого учета ООО «Конаковоэнергосбыт» в срок до «10» ноября 2008 г.

2. ОАО «Тверская энергосбытовая компания» о выполнении пункта 1 настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России в срок до «12» ноября 2008 г.

Председатель Комиссии
Л.В. Посохова

Члены Комиссии:
С.Е. Иванов
А.С. Пестова
Т.Н. Забелина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.