

## РЕШЕНИЕ

№ 05-11/21-2013

28 октября 2013 года

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 22 октября 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 28 октября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 05-11/21-2013, возбужденное в соответствии с приказом Бурятского УФАС России от 02.09.2013 № 154 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири» (далее – ОАО «МРСК Сибири»), юридический адрес: 660021, г. Красноярск, ул. Богграда, д. 144-а, требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

представителей заявителя ООО «Бурятэнергосервис»: <...> по доверенности от 21.08.2013, <...> по доверенности от 09.07.2013;

представителя ответчика ОАО «МРСК Сибири»: <...> по доверенности от 21.03.2013 № 39,

### УСТАНОВИЛА:

Бурятским УФАС России на основании заявления ООО «Бурятэнергосервис», возбуждено дело от 02.09.2013 № 05-11/21-2013 в отношении ОАО «МРСК Сибири» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в уклонении от заключения договора купли-продажи электрической энергии с ООО «Бурятэнергосервис».

Как следует из заявления, ООО «Бурятэнергосервис» в адрес ОАО «МРСК Сибири» 07.05.2013 исх. 1-52 направлена оферта договора купли-продажи электрической энергии № 03-КПЭ05/13 (далее – договор) со всеми приложениями, также были направлены все необходимые документы для заключения договора купли-продажи, перечисленные в пункте 34 постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Основные положения). Действия по направлению ООО «Бурятэнергосервис» оферты договора проводятся с целью продажи электрической энергии до конечных потребителей.

После получения оферты договора ОАО «МРСК Сибири» направило в адрес ООО «Бурятэнергосервис» несколько запросов «О предоставлении недостающих документов для заключения договора», ООО «Бурятэнергосервис» направило все перечисленные недостающие документы. Однако, договор до настоящего времени со стороны ОАО «МРСК Сибири» не подписан.

11.07.2013 Бурятским УФАС России в порядке статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ОАО «МРСК Сибири» было выдано Предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства со сроком исполнения до 29.07.2013.

26.07.2013 ОАО «МРСК Сибири» направило в адрес Бурятского УФАС России следующие пояснения.

Согласно части 3 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» [Основными положениями](#) функционирования розничных рынков, утверждаемыми Правительством Российской Федерации, предусматриваются: правила заключения договоров между потребителями электрической энергии (энергосбытовыми организациями) и гарантирующими поставщиками и правила их исполнения, включающие в себя существенные условия указанных договоров.

В силу пункта 34 Основных положений покупатель (ООО «Бурятэнергосервис»), имеющий намерение заключить договор купли-продажи, обязан предоставить гарантирующему поставщику документы, предусмотренные данным пунктом.

Со стороны ООО «Бурятэнергосервис» не был соблюден установленный общеобязательный порядок заключения публичного договора и к представленному с его стороны заявлению не были приложены обязательные документы и сведения, ОАО «МРСК Сибири», в соответствии с требованиями абзаца 6 пункта 39 Основных положений, в предусмотренный законодательством пятидневный срок, уведомило ООО «Бурятэнергосервис» о необходимости предоставления отсутствующих сведений и документов, при этом указав о готовности заключить договор купли-продажи в установленные сроки, после предоставления данных документов и сведений. ООО «Бурятэнергосервис» не исполнило установленные пунктом 34 Основных положений обязанности по предоставлению необходимых сведений и документов. Заключению договора купли-продажи электрической энергии препятствует бездействие самого ООО «Бурятэнергосервис», не представившего в полном объеме все документы и сведения, предусмотренные Основными положениями.

Приказом от 02.09.2013 № 154 в отношении ОАО «МРСК Сибири» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в уклонении от заключения договора купли-продажи электрической энергии с ООО «Бурятэнергосервис».

На заседании Комиссии 02.10.2013 представитель ООО «Бурятэнергосервис» <...> сообщил, что ОАО «МРСК Сибири» утверждает о необходимости предоставления со стороны ООО «Бурятэнергосервис» недостающих документов для заключения договора, однако ОАО «МРСК Сибири» заключает договоры энергоснабжения с потребителями ООО «Бурятэнергосервис», по которым и требует предоставления недостающих документов, отсюда следует вывод, что все недостающие для

заключения договора документы, у ОАО «МРСК Сибири» имеются.

Представитель ОАО «МРСК Сибири» <...> пояснил следующее.

Основные положения предусматривают обязательные для потребителей электрической энергии и гарантирующими поставщиками правила заключения договора купли-продажи электрической энергии.

В силу пункта 34 Основных положений потребитель (покупатель), имеющий намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), предоставляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора и документы, предусмотренные данным пунктом.

В частности ООО «Бурятэнергосервис» не предоставлены сведения о приборах учета, акты допуска в эксплуатацию приборов учета по всем потребителям.

ОАО «МРСК Сибири» неоднократно уведомляло ООО «Бурятэнергосервис» о недостающих документах по каждому потребителю, о не представлении сведений, которые составляют существенные условия договора, предусмотренные пунктами 40, 42 Основных положений.

В абзаце 6 пункта 39 Основных положений предусмотрено, что при отсутствии в представленных заявителем документах обязательных сведений, определенных в Основном положении, или при непредставлении заявителем документов, указанных в [пунктах 34](#) и [35](#) Основного положения, которые должны быть приложены к заявлению о заключении договора с гарантирующим поставщиком, за исключением документов, которые в случае, предусмотренном в [пункте 37](#) настоящего документа, не подлежат предоставлению, гарантирующий поставщик в течение 5 рабочих дней со дня получения заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) уведомляет об отсутствующих сведениях или документах заявителя и в течение 30 дней со дня получения от заявителя недостающих сведений или документов обязан рассмотреть заявление о заключении договора в соответствии с настоящим пунктом.

В связи с тем, что со стороны ООО «Бурятэнергосервис» не был соблюден установленный общеобязательный порядок заключения публичного договора и к представленному с его стороны заявлению не были приложены обязательные документы и сведения, ОАО «МРСК Сибири», в соответствии с требованиями абзаца 6 пункта 39 Основных положений, в предусмотренный законодательством пятидневный срок, уведомило ООО «Бурятэнергосервис» о необходимости предоставления отсутствующих сведений и документов, при этом указав о готовности заключить договор купли-продажи в установленные сроки, после предоставления данных документов и сведений (последнее письмо от 12.07.2013). ООО «Бурятэнергосервис» до настоящего момента не предоставило указанные документы.

Представитель ООО «Бурятэнергосервис» считает, что предоставления документов предусмотренных пунктами 34, 35 Основных положений от ООО «Бурятэнергосервис» не требуется, в обоснование своей позиции ссылается на пункт 37 Основных положений, что заявитель, в случае если прошло не более 3 лет

со дня расторжения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), ранее заключенного им с гарантирующим поставщиком, с которым он имеет намерение заключить договор вновь, направляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора с приложением документов, указанных в абзацах третьем - пятом пункта 34 или абзаце третьем пункта 35 Основных положений, и по желанию - проект договора. Иные документы, указанные в пункте 34 или в пункте 35 Основных положений, заявитель представляет только в том случае, если они не были ранее предоставлены гарантирующему поставщику или в них были внесены изменения после их предоставления гарантирующему поставщику при заключении предыдущего договора. В этом случае при заключении договора гарантирующий поставщик использует документы, имеющиеся у него в отношении соответствующей точки поставки потребителя.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Постановление Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (вместе с «Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии», «Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии») устанавливает правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии.

Организация, имеющая статус гарантирующего поставщика, осуществляет деятельность в качестве гарантирующего поставщика до присвоения статуса гарантирующего поставщика в соответствующей зоне деятельности другой организации. Решением Наблюдательного совета НП «Совет рынка» от 24.04.2013 ОАО «Бурятэнергосбыт» лишено статуса субъекта оптового рынка, исключено из реестра субъектов оптового рынка. Приказом Министерства энергетики РФ от 25.04.2013 № 211 статус гарантирующего поставщика в отношении зоны деятельности ОАО «Бурятэнергосбыт» присвоено ОАО «МРСК Сибири».

Гарантирующий поставщик обязан заключать в соответствии с разделом III Основных положений договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика.

На основании пункта 34 Основных положений Потребитель (покупатель), имеющий намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) (далее - заявитель), предоставляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора и, следующие документы:

- подписанный заявителем проект договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) или протокол разногласий к проекту договора;
- правоустанавливающие и иные документы;

- документы, подтверждающие право собственности на энергопринимающие устройства, либо документы, подтверждающие право владения и (или) пользования земельным участком, о снабжении которых электрической энергией указано в заявлении о заключении договора (предоставляются только потребителем, когда он выступает заявителем);

- подписанная уполномоченным лицом энергосбытовой (энергоснабжающей) организации выписка из договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенных с потребителями, в интересах которых энергосбытовая (энергоснабжающая) организация намеревается приобретать электрическую энергию (мощность) у гарантирующего поставщика, которая должна содержать сведения о сроках начала и окончания поставки электрической энергии в *каждой точке поставки по каждому такому потребителю*, о *каждой такой точке поставки* (предоставляются только энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, когда она выступает заявителем);

- документы, подтверждающие технологическое присоединение (в том числе и опосредованно) в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации энергопринимающих устройств, о снабжении электрической энергией которых указано в заявлении о заключении договора;

- документы о допуске в эксплуатацию приборов учета (предоставляются при наличии у заявителя приборов учета);

- документ, подтверждающий наличие технологической и (или) аварийной брони (предоставляется при его наличии у заявителя);

Документы, указанные в абзацах шестом - девятом настоящего пункта, энергосбытовая (энергоснабжающая) организация, которая выступает заявителем, предоставляет гарантирующему поставщику в отношении точек поставки по каждому договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с потребителем, в интересах которого энергосбытовая (энергоснабжающая) организация намеревается приобретать электрическую энергию (мощность) у гарантирующего поставщика.

На основании части 1 статьи 432 Гражданского Кодекса РФ от 30.11.1994 № 51-ФЗ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В пункте 40 Основных положений предусмотрены существенные условия договора купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) в том числе:

- точка (точки) поставки по договору;

- условия о порядке учета электрической энергии (мощности) с использованием приборов учета и порядке взаимодействия сторон договора в процессе такого учета, указанные в пункте 42 Основных положений, характеристики приборов учета, имеющих на дату заключения договора, а также обязанность

потребителя (покупателя) по обеспечению оборудования точек поставки по договору приборами учета и условия о порядке определения объема потребления электрической энергии (мощности) в случае отсутствия приборов учета и в иных случаях, когда в соответствии с настоящим документом подлежат применению расчетные способы.

При анализе переписки ООО «Бурятэнергосервис» с ОАО «МРСК Сибири» в целях заключения договора купли-продажи электрической энергии было выявлено, что между сторонами недостигнуто соглашение:

- относительно мест установки приборов учета (ИП <...>, ИП <...>., ООО «УПТК «Бурятстрой»);

- несоответствие по номерам трансформаторов (ИП <...>);

- несоответствие по годам очередной поверки приборов учета и трансформаторов тока (ИП <...>, ОАО «Автоинвест Кяхта», ООО «Кяхталестопром», ООО «Улыбка», ИП <...>, ООО «Рамир», ИП <...>, ГСК-212, ООО «Надежда», ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ООО «УПТК Бурятстрой»);

- несоответствия по актам допуска приборов учета в эксплуатацию (далее – акты допуска) и актам разграничения балансовой принадлежности (далее – АРГ) (ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>, ООО «Сервис», ООО ТЦ «Дружба» (к примеру: ИП <...>. – в акте допуска № 20К от 30.04.2013 указано, что электроснабжение осуществляется от ТП-4 К-11, в АРГ № 58/К от 01.08.2011 – от ТП-2-К11.);

- не указание характеристики приборов учета (ИП <...>., ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>., ИП <...>, ООО «Автоинвест Кяхта», ООО «Кяхталестопром», ООО «Сервис», ООО ТЦ «Дружба», ИП <...>., ОАО «Учхоз Байкал», ОАО «Автобаза № 1», ООО «Улыбка», ИП <...>., ООО «Рамир», ИП <...>., ГСК-212, ИП <...>., ООО «Надежда», ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>., ООО «ТАН», МАОУ ЦСТАиП «Эдельвейс», НОЧУ ЦСП «Патриот», ГСК-218);

- нарушена процедура допуска приборов учета в эксплуатацию (ИП <...>., ИП <...>., ООО ТЦ «Дружба», ОАО «Учхоз Байкал», ОАО «Автобаза № 1», ООО «Улыбка», ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>., ООО «Надежда», ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>, ООО «ТАН», МАОУ ЦСТАиП «Эдельвейс», НОЧУ ЦСП «Патриот», ООО «УПТК Бурятстрой», ГСК-218).

Таким образом, из вышеизложенного следует вывод, что между сторонами недостигнуто соглашение относительно существенных условий договора купли-продажи электрической энергии.

Довод ООО «Бурятэнергосервис» о том, что в соответствии с пунктом 37 Основных положений для заключения договора направляется гарантирующему поставщику только заявление о заключении соответствующего договора с приложением документов, указанных в абзацах третьем - пятом пункта 34 или абзаце третьем пункта 35 Основных положений, и по желанию - проект договора, так как между бывшим гарантирующим поставщиком ОАО «Бурятэнергосбыт» и ООО «Бурятэнергосервис» уже ранее был заключен договор купли-продажи электрической энергии, является несостоятельным, так как ОАО «МРСК Сибири» является абсолютно новым гарантирующим поставщиком, отношения, которые

ранее были между ОАО «Бурятэнергосбыт» и ООО «Бурятэнергосервис» не влияют на заключение нового договора купли-продажи электрической энергии между ООО «Бурятэнергосервис» и ОАО «МРСК Сибири».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 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.

При установленных обстоятельствах Бурятское УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ОАО «МРСК Сибири» признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ОАО «МРСК Сибири», в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции;
2. Дело № 05-11/21-2013 в отношении ОАО «МРСК Сибири» прекратить в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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