

Результативная часть решения оглашена 15 марта 2010г.

Решение в полном объеме изготовлено 29 марта 2009г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе <...>, <...>, <...>, <...>, <...> рассмотрев дело № А-03/10-10 по признакам нарушения ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» (453105, Россия, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2) пунктов 3, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135), в присутствии представителей:

ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» <...>, доверенность №111 от 21.01.2010г.; ОАО «АФ Банк» <...>, доверенность №10/180 от 19.02.2010г.; <...> ОАО «АФ Банк», доверенность №10/1 от 31.12.2009г.; ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» <...> ООО «ЭСКБ», доверенность №007/233 от 11.01.2010г.

#### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан получено заявление ОАО «АФ Банк» (далее также – Заявитель), на действия ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» (далее также – ОАО «СЗСМ», Ответчик). Как следует из заявления ОАО «СЗСМ», навязывает Заявителю договор уступки права требования от 01.10.2009г., связывая заключение данного договора с оформлением акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей. По утверждению Заявителя договор направлен в адрес Заявителя только электронной почтой.

К заявлению приложены, следующие подтверждающие документы: свидетельства о государственной регистрации права – 4 листа (на объекты недвижимого имущества расположенные по адресу: г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2); письмо исх. №218 от 09.09.2009г. (вх. № ОАО «СЗСМ» 2533 от 09.09.2009г.), бланк договора уступки права требования без № от 01.10.2009г., с приложением; договор об отступном №11/150 от 14.05.2009г.

УФАС по РБ, при рассмотрении данного заявления направлены запросы в адрес ОАО «АФ Банк» и ОАО «СЗСМ», затребованные информация и документы получены (вх. №№ УФАС по РБ 12142 от 16.12.2009г., 12285 от 21.12.2009г.).

Рассмотрев представленные с заявлением ОАО «АФ Банк» и представленные ОАО «СЗСМ» и ОАО «АФ Банк» на запросы УФАС по РБ документы и информацию в действиях ОАО «СЗСМ» усматривались признаки нарушения законодательства Российской Федерации.

По признакам нарушения антимонопольного законодательства, пунктов 3, 9 части 1 статьи 10 Закона №135 УФАС по РБ возбуждено дело № А-03/10-10 в отношении ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» (Приказ № 3 от 20.01.2010г.). Определением о назначении дела №А-03/10-10 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению №5/824 от 04.02.2010г. к участию в рассмотрении дела, в качестве заинтересованного лица, привлечено ООО «ЭСКБ» (450000, Россия, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ст. Злобина, д. 31/4), запрошенные данным Определением информация и документы представлены.

Рассмотрев имеющиеся в деле информацию и документы, представленные лицами участвующими в деле Заявителем и Ответчиком, лицом привлеченными к участию в рассмотрении дела – ООО «ЭСКБ» (документы и информация представлены лицами участвующими в деле с заявлением, в ответ на запросы УФАС по РБ, Определение о назначении дела №А-03/10-10 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению №5/824 от 04.02.2010г., определение об отложении рассмотрения дела №А-03/10-10 №5/1500 от 25.02.2010г. Комиссией УФАС по РБ установлено следующее.

14.05.2009г. между ОАО «АФ Банк» и ООО «Стройтехнология», г. Стерлитамак заключен договор об отступном №11/150 нежилых зданий, расположенных по адресу: г. Стерлитамак, ул. Гастелло, 2, на основании которого 29.06.2009г. Заявителю перешло право собственности, что подтверждается свидетельствами выданными Управлением Федеральной регистрационной службы по Республике Башкортостан. Поставка электроэнергии регулировалась договором заключенным с ОАО «Башкирэнерго» на основании договора электроснабжения №73102 от 15.07.2008г. В рамках заключения данного договора оформлен (Приложение №7) акт разграничения балансовой принадлежности электроустановок и сооружений и эксплуатационной ответственности сторон (подписан представителями ООО «Стройтехнология-С», ООО «БашРЭС», ОАО «Завод «Строймаш»), данный акт согласован с гарантирующим поставщиком.

Таким образом, Ответчик обеспечивал переток электрической энергии до объектов электросетевого хозяйства ООО «Стройтехнология» (ООО «Стройтехнология-С»). На основании изложенного Комиссия УФАС по РБ пришла к выводу, что объекты недвижимого имущества, приобретенные Заявителем у Ответчика, по договору об отступном №11/150 от 14.05.2009г. подключены к объектам электросетевого хозяйства Ответчика в установленном законом порядке.

В силу технологических оснований реализации товара, а именно: сложившихся схем электроснабжения, наличия технологического присоединения энергопринимающих установок оказание услуги по передаче электроэнергии (беспрепятственный переток электрической энергии) осуществляется в условиях отсутствия конкуренции.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. «О естественных монополиях» (далее также – Закон №147) услуги по передаче электрической энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Сопоставляя понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Таким образом, Ответчик является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии. Указанное позволяет сделать вывод, что Ответчик имеет доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии по кругу потребителей и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Данное утверждение основано, помимо прочего, на разъяснениях изложенных в последнем абзаце пункта 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», в соответствии с которым: «Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции)».

Комиссия УФАС по РБ исследуя представленный Заявителем договор уступки права требования без № от 01.10.2009г. и акт приема-передачи документов по договору уступки права требования без № от 01.10.2009г. (ни Заявителем ни Ответчиком не подписан), считает что Заявителем не представлено доказательств направления данного договора Заявителю именно Ответчиком. Представленная Заявителем фотография с монитора персонального компьютера, не подтверждает, по мнению Комиссии УФАС по РБ, факт направления договора уступки права требования без № от 01.10.2009г. Заявителю Ответчиком.

Таким образом, признаки нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно:

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) не подтвердились.

Устанавливая факт наличия (отсутствия) нарушения п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135 Комиссией УФАС по РБ установлено следующее. Между Ответчиком и ООО «Стройтехнология-С», до приобретения в собственность объектов недвижимого имущества Заявителем, отношения регулировались следующими договорами:

- договор №ЭЦ-2007/455 от 01.11.2007г. на отпуск питьевой воды и пользование водоотведением;

- договор №10-2007/339 от 17.08.2007г. о возмещении затрат по оплате электрической энергии;

- договор №10-2008/343 от 15.07.2008г. на оказание услуг по транзиту электрической энергии;

- договор №ЭЦ-2008/119 от 09.01.2008г. на отпуск и потребление тепловой энергии с теплоносителем, горячая вода.

После приобретения в собственность объектов недвижимого имущества по адресу: г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2 Заявитель обращался к Ответчику по поводу урегулирования отношений на отпуск и потребление тепловой энергии с теплоносителем, горячей воды, питьевой воды и пользование водоотведением, оказания услуг по транзиту электрической энергии (письмо №218 от 09.09.2009г.), вх. № Ответчика 2533 от 09.09.09г. Письменный ответ на данное обращение своевременно дан не был и последовал только 01.03.2010г. исх. №10443 (в процессе разбирательства по делу №А-03/10-10). В данном письме Ответчиком в частности изложено: «... сообщаем, что для заключения договоров на технологическое присоединение к нашим сетям...», «После этого Вам будут выданы технические условия на технологическое присоединение...».

В соответствии с ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 26 марта 2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее также – Закон №35): «Технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер».

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом». Указанный договор является публичным».

В соответствии с Законом №35 и Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861 Ответчик не является сетевой организацией.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссией УФАС по РБ установлено:

в действиях ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» содержится нарушение п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ сделан вывод, что оснований для прекращения рассмотрения дела исходя из сложившихся правоотношений не имеется.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» (453105, Россия, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2) нарушившим п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» с момента (дня) получения Предписания устранить нарушения требований п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

3.1. Для устранения нарушений п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» совершить следующие действия:

- прекратить нарушения Федерального закона от 26 марта 2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике», Постановления Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам.

4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» к административной ответственности в соответствии с статьей 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения 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 решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

29.03.2010г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Предписание оглашено 15 марта 2010г.

Предписание в полном объеме изготовлено 29 марта 2010г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ) по

рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе <...>, <...>, <...>, <...>, <...> рассмотрев дело № А-03/10-10, 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 15 (29) марта 2010г. по делу № А-03/10-10 о нарушении ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» (453105, Россия, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2) п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Стерлитамакский завод строительного оборудования» (453105, Россия, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Гастелло, д. 2 с момента (дня) получения данного Предписания прекратить и не допускать впоследствии нарушения п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Для устранения нарушений п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Стерлитамакский завод строительных машин» совершить следующие действия:

- прекратить нарушения Федерального закона от 26 марта 2003г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике», Постановления Правительства РФ от 27 декабря 2004 г. N 861, путем создания условий исключающих препятствие доступу на рынок электроснабжения другим хозяйствующим субъектам.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 13.05.2010г.

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 решение антимонопольного органа.