Резолютивная часть решения оглашена: 27.04.2011 года.
В полном объеме решение изготовлено: 13.05.2011 года.
Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...>
рассмотрев дело №7 по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт», место нахождения: 640002, г. Курган, ул. Станционная, 85, части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,
26 октября 2010 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) поступило заявление ООО «Электрон» на действия ОАО «Энергосбыт» по не принятию к учету нового потребителя ООО «Электрон» ООО «Городское водоснабжение» и уклонению от включения в договор энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г.
В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) Курганским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения ОАО «Энергосбыт» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.
В ходе рассмотрения дела №7 представители ООО «Электрон» <...> и <...> пояснили, что между ООО «Электрон» и ОАО «Энергосбыт» заключен договор энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г., в соответствии с которым ОАО «Энергосбыт» осуществляет поставки электрической энергии потребителям ООО «Электрон».
ООО «Электрон» и ООО «Городское водоснабжение» заключили договор энергоснабжения №Э/01-19, вступавший в силу с 27.07.2010г. В соответствии с п. 4.1.5. договора энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. ООО «Электрон» письмом от 13.07.2010г. исх. №454 уведомило ОАО «Энергосбыт» о вступлении в силу с 27.07.2010г. договора энергоснабжения №Э/01-19, заключенного с ООО «Городское водоснабжение» с приложением документов согласно п. 4.1.5. договора энергоснабжения №60600001. Письмом от 21.07.2010г. исх. №465 ООО «Электрон» направило в ОАО «Энергосбыт» заявку для обеспечения явки представителя 27.07.2010г. для совместного принятия учета ООО «Городское водоснабжение». В указанное в уведомлении время представитель ОАО «Энергосбыт» для совместного принятия учета ООО «Городское водоснабжение» не явился.
26 июля 2010 года в ООО «Электрон» поступило письмо от ОАО «Энергосбыт» исх. №1687, в котором ОАО «Энергосбыт» предложило в срок до 29.07.2010г. дополнительно представить копии актов допуска электроустановок ООО «Городское водоснабжение» в эксплуатацию, выданных федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору по объектам (далее - акты допуска), указанным в договоре энергоснабжения №Э/01-19 от 13.07.2010г., а также документы, подтверждающие наличие оснований для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности, представленных потребителем ООО «Городское водоснабжение».
ООО «Электрон» считает требования ОАО «Энергосбыт» о представлении актов допуска электроустановок ООО «Городское водоснабжение» в эксплуатацию необоснованным исходя из того, что наличие этого документа у ОАО «Энергосбыт» подразумевается из предыдущего договора на эти же точки поставки, заключенного между ОАО «Энергосбыт» и МП «Городская коммунальная служба» (предыдущий владелец электроустановок), а также в соответствии с Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. №861, получение актов допуска электроустановок в эксплуатацию - это одно из мероприятий по технологическому присоединению, последней стадией которого является составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон. Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон выдается только после получения актов допуска. Таким образом, сетевая организация ОАО «ШМКЭС» до составления акта разграничения балансовой принадлежности проверила наличие у ООО «Городское водоснабжение» актов допуска электроустановок в эксплуатацию, выданных федеральным органом исполнительной власти по энергетическому надзору, а также проверило надлежащее техническое состояние электроустановок ООО «Городское водоснабжение».
По мнению заявителя, ни договором энергоснабжения №60600001, ни законом не предусмотрена обязанность ООО «Электрон» предоставлять ОАО «Энергосбыт» именно акты допуска объектов в эксплуатацию.
Обязанность ООО «Электрон» по представлению ОАО «Энергосбыт» актов допуска возникает только по вновь вводимым в эксплуатацию или реконструируемым объектам электросетевого

хозяйства. Объекты ООО «Городское водоснабжение» действуют, никакой реконструкции на них не производилось, поставка электрической энергии на объекты ООО «Городское водоснабжение» не прекращалась.

Представители ООО «Электрон» также пояснили, что требование ОАО «Энергосбыт» о представлении документов, подтверждающих основания для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности, представленных потребителем ООО «Городское водоснабжение», не является препятствием для включения в договор энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г., так как данное требование выдвигалось один раз и из дальнейшей переписки следует, что ОАО «Энергосбыт» требует только акты допуска.

По мнению представителей ООО «Электрон», ОАО «Энергосбыт» не обосновано создает препятствия конкуренту - энергосбытовой организации – ООО «Электрон» на рынке сбыта электрической энергии, препятствует потребителю в выборе контрагента – поставщика по договору энергоснабжения.

Представители ОАО «Энергосбыт» <...> и <...> в ходе рассмотрения дела №7 против доводов ООО «Электрон» возражали. Представители пояснили, что в соответствии с п. 62 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530, для заключения договора энергоснабжения с потребителями, мощность энергоустановок которых превышает 100 кВт, обязательным условием является наличие заключения органа исполнительной власти по энергетическому надзору о надлежащем техническом состоянии таких энергоустановок. Кроме того, п. 4.1.5. договора №60600001 установлена обязанность ООО «Электрон» представлять акты допуска электроустановок в эксплуатацию, выданных федеральным органом власти по энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).

Мощность энергопринимающих устройств ООО «Городское водоснабжение», исходя из актов разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон от 01.06.2010г., превышает 100 кВт.

Таким образом, обязанность представить акты допуска установлена как действующим законодательством, так и соглашением сторон. ООО «Электрон» данную обязанность не исполнило, что является препятствием для включения в договор энергоснабжения №60600001 точек поставки нового потребителя ООО «Электрон» - ООО «Городское водоснабжение».

Документы, подтверждающие основание для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности ООО «Городское водоснабжение» сетевой организацией ОАО «ШМКЭС», необходимы ОАО «Энергосбыт» с целью урегулирования отношений по передаче электрической энергии в интересах данного потребителя ООО «Электрон», так как такая обязанность установлена п. 2.2. договора энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г., заключенного между ОАО «Энергосбыт» и ООО «Электрон».

Ранее между ОАО «Энергосбыт» и МП «Городская коммунальная служба» действовал договор энергоснабжения №60253206 от 17.10.2008г. на те же точки поставки, что и в договоре энергоснабжения №Э/01-19, заключенном между ООО «Электрон» и ООО «Городское водоснабжение». Приложением к данному договору являлся акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, составленный между МП «Городская коммунальная служба» и сетевой организацией ОАО «Курганэнерго». Отношения по передаче электрической энергии в интересах МП «Городская коммунальная служба» были урегулированы ОАО «Энергосбыт» с ОАО «Курганэнерго». В связи в чем ОАО «Энергосбыт» и решило разобраться в сложившейся ситуации в целях надлежащего исполнения своих обязательств по урегулированию отношений по передаче электрической энергии по договору энергоснабжения №60600001 в интересах потребителя ООО «Электрон» - ООО «Городское водоснабжение».

Непредставление ООО «Электрон» указанных документов не будет являться препятствием для включения точек поставки ООО «Городское водоснабжение» в договор энергоснабжения №60600001 в случае, если ООО «Электрон» представит акты допуска электроустановок ООО «Городское водоснабжение».

5 августа 2010г. соответствующий запрос о наличии оснований для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон сделан ОАО «Энергосбыт» сетевой организации ОАО «ШМКЭС» письмом исх. №1745-Д, ответ на который так и не поступил в адрес ОАО «Энергосбыт». До сих пор данный вопрос остается открытым.

По мнению представителей ОАО «Энергосбыт», ООО «Электрон» обязан представить ОАО «Энергосбыт» акты допуска, в силу требований действующего законодательства, а также во исполнение обязательств по договору энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. В действиях ОАО «Энергосбыт» отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства, а требования ОАО «Энергосбыт» являются законными и обоснованными.

Представитель ОАО «ШМКЭС» <...> пояснил, что 1 июня 2010 года между ОАО «ШМКЭС» и ООО «Городские энергосети» заключен договор №1 безвозмездного пользования имуществом. По данному договору ОАО «ШМКЭС» получило в пользование электрооборудование для оказания услуг по передаче электрической энергии, в том числе и энергоустановки, к которым присоединен потребитель ООО «Городское водоснабжение». На основании этого договора ОАО «ШМКЭС» составило акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон с ООО «Городское водоснабжение». В данных актах указаны установленная мощность и разрешенная мощность, которые определены из максимально возможной мощности присоединения для данных энергопринимающих устройств по количеству кВа. Замены энергопринимающих устройств у потребителя ООО «Городское водоснабжение» не производилось. Изменения схемы электроснабжения также не осуществлялось. ООО «Городское водоснабжение» продолжается поставка электрической энергии. При составлении актов разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности ОАО «ШМКЭС» с ООО «Городское водоснабжение» наличие актов допуска электроустановок ООО «Городское водоснабжение» не проверялось.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

ОАО «Энергосбыт» Приказом руководителя Курганского УФАС России от 26.07.2007г. №76, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по виду деятельности - купля — продажа (поставка) электрической энергии с долей более 50% в географических границах Курганской области.

Согласно, пункту 3.6.5. Приказа ФАС России от 17.01.2007г. №5 «Об утверждении 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» 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.

Таким образом, ОАО «Энергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке купли — продажи (поставки) электрической энергии с долей более 50% в географических границах Курганской области

Частью 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.

Между ОАО «Энергосбыт» и ООО «Электрон» заключен Договор энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. В соответствии с указанным договором ОАО «Энергосбыт» осуществляет поставку электрической энергий ООО «Электрон».

Согласно пункта 4.1.5. договора энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. (в редакции дополнительного соглашения к договору энергоснабжения №60600001 от 15.04.2010г.) на ООО «Электрон» возложена обязанность за 15 дней до вступления в силу новых договоров купли - продажи электрической энергии с потребителями уведомлять ОАО «Энергосбыт» и предоставлять перечень точек поставки электрической энергии, характеристики коммерческого учета, копии актов разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, договорные объемы электропотребления, копии актов допуска электроустановок в эксплуатацию, выданных федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).

13 июля 2010 года ООО «Электрон» и ООО «Городское водоснабжение» заключили договор энергоснабжения №Э/01-19, вступавший в силу с 27.07.2010г.

В соответствии с п. 4.1.5. договора энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. ООО «Электрон» письмом от 13.07.2010г. исх. №454 уведомило ОАО «Энергосбыт» о вступлении в силу с 27.07.2010г. договора энергоснабжения №Э/01-19, заключенного с ООО «Городское водоснабжение» с приложением: перечня точек поставки электрической энергии, характеристики коммерческого учета, копий актов разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон, договорных объемов электропотребления.

21 июля 2010 года ООО «Электрон» направило в ОАО «Энергосбыт» письмо исх. №465 об обеспечении явки представителя 27.07.2010г. для совместного принятия учета у потребителя - ООО «Городское водоснабжение».
Письмом от 26.07.2010г. исх. №1687 ОАО «Энергосбыт» предложило ООО «Электрон» в срок до 29.07.2010г. дополнительно представить копии актов допуска электроустановок в эксплуатацию, выданных федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору по объектам, указанным в договоре энергоснабжения №Э/01-19 от 13.07.2010г., а также документы, подтверждающие наличие оснований для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности, представленных потребителем ООО «Городское водоснабжение».
27 июля 2010 года представитель ОАО «Энергосбыт» для совместного принятия учета электрической энергии на объекты потребителя ООО «Городское водоснабжение» не явился.
В соответствии с п. 62. Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (редакция от 26.02.2010г. №94-ФЗ) договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) заключается в письменной форме, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 64 настоящих Правил. Лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение следующих условий, необходимых для его заключения:
технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке;
обеспечение учета электрической энергии;
надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).
Для заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии с гарантирующим поставщиком энергосбытовая организация дополнительно предоставляет гарантирующему поставщику сведения о точках поставки, в которых данная организация собирается приобретать электрическую энергию у гарантирующего поставщика, о приборах учета электрической энергии, которыми оснащены указанные точки поставки, и о местах расположения пунктов приема у покупателей электрической энергии данной организации платежей за электрическую энергию.
Действующая на момент рассмотрения дела №7 редакция от 31.12.2010г. Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530 (далее по тексту — Постановление Правительства РФ №530), также устанавливает в качестве необходимого условия для заключения договора энергоснабжения надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).
Комиссией Курганского УФАС России по рассмотрению дела №7 установлено, что у ООО «Городское водоснабжение» имеются энергопринимающие устройства в Курганской области г. Щучье, ул. Усадьба МСО «водоподъем 4» и Курганской области, с. Чумляк «водоподъем 2», переданные Администрацией города Щучье по договору аренды имущества №28 от 30.04.2010г. Мощность указанных энергопринимающих устройств превышает 100 кВт.
Таким образом, в соответствии с п. 62 Постановления Правительства РФ №530 ООО «Электрон» для включения в договор энергоснабжения №60600001 точек поставки потребителя ООО «Городское водоснабжение» должно представить ОАО «Энергосбыт» документы, подтверждающие надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору.
Исходя из письменных пояснений по делу №7 Уральского управления Ростехнадзора от 14.04.2011г. Исх. №35-37-05/3961, документом, подтверждающим надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору, является акт осмотра и разрешения на допуск в эксплуатацию электроустановки.
Согласно положений договора энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. ООО «Электрон» несет обязанность перед ОАО «Энергосбыт» по представлению актов допуска электроустановок в эксплуатацию, мощность которых превышает 100 кВт, вне зависимости от наличия, либо отсутствия указанных документов у ОАО «Энергосбыт», а также вне зависимости от того, вводится ли такая электроустановка в эксплуатацию впервые (после реконструкции) или была введена ранее и действовала постоянно на момент заключения договора энергоснабжения с ООО «Электрон».

Таким образом, на основании вышеизложенного довод ООО «Электрон» о наличии обязанности по представлению актов допуска ОАО «Энергосбыт» только на вновь построенные (реконструированные) и вводимые в эксплуатацию электроустановки, а также довод об отсутствии данной обязанности у ООО «Электрон» исходя из наличия актов допуска у ОАО «Энергосбыт» по ранее действовавшему договору энергоснабжения №60253206 от 17.10.2008г., заключенному с МП «Городская коммунальная служба», подлежат отклонению.
Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Электрон» не исполнило свою договорную и законную обязанность по представлению ОАО «Энергосбыт» актов допуска электроустановок в эксплуатацию, выданных федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору.
Требование ОАО «Энергосбыт» по представлению ООО «Электрон» актов допуска электроустановок в эксплуатацию законно и не привело (не может) привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке и (или) ущемлению интересов других лиц.
Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что просьба ОАО «Энергосбыт» представить ООО «Электрон» документы, подтверждающие наличие оснований для выдачи актов разграничения балансовой принадлежности, представленных потребителем ООО «Городское водоснабжение», не является препятствием к включению в договор энергоснабжения №60600001 от 15.12.2008г. точек поставки потребителя ООО «Электрон» - ООО «Городское водоснабжение», в силу того, что из имеющейся в материалах дела №7 переписки между ООО «Электрон» и ОАО «Энергосбыт» следует, что требований по представлению данных документов ОАО «Энергосбыт» не выдвигает.
Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России

Решила:

Прекратить рассмотрение дела №7 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Энергосбыт».Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.